



UNIVERSIDAD CENTRAL DEL ECUADOR
FACULTAD DE JURISPRUDENCIA, CIENCIAS POLÍTICAS Y
SOCIALES

CARRERA DE DERECHO

Formas de rehabilitación y reinserción social de los Menores con
Adicción a las Drogas en la Legislación Ecuatoriana

Tesis Previa a la Obtención del Título de:
ABOGADO

AUTOR: Chávez Sánchez Carlos Humberto
E-mail: carloschavezsanchez@hotmail.com

TUTOR: Dr. Durán Ponce Augusto

Marzo, 2014

Quito

DEDICATORIA

A Dios, Padre, por su amor, bendiciones y misericordia, quien es mi guía para conducirme por el camino de la verdad y defender la justicia en su nombre, apegado a la Ley y al Derecho.

A mis padres, quienes con su ejemplo me han enseñado a esforzarme para alcanzar mis metas, y con amor y sacrificio han hecho de mí un hombre útil a la sociedad.

Carlos Chávez

AGRADECIMIENTO

Agradezco a la Universidad Central del Ecuador, a la Carrera de Derecho, ya que en sus aulas me forjé un futuro mejor y aprendí a ser un hombre de provecho para mi patria, a sus distinguidos catedráticos y de manera especial al Sr. Dr. AUGUSTO DURÁN PONCE, Director del presente trabajo, por sus conocimientos y gran experiencia, puestos al servicio en esta investigación. De igual manera, al Ab. Renato Zapata por su orientación en la presente investigación.

Carlos Chávez

DECLARATORIA DE ORIGINALIDAD

Quito, 19 de marzo de 2014

Yo, Carlos Humberto Chávez Sánchez, autor de la investigación, con cédula de ciudadanía No. 020189713-9, libre y voluntariamente DECLARO, que el trabajo de Grado titulado: **“FORMAS DE RAHABILITACIÓN Y REINSERCIÓN SOCIAL DE LOS MENORES CON ADICCIÓN A LAS DROGAS EN LA LEGISLACION ECUATORIANA”** . Es de mi plena autoría, originalidad y no constituye plagio o copia alguna, constituyéndose en documento único, como mandan los principios de la investigación científica, de ser comprobado lo contrario me someto a las disposiciones legales pertinentes.

Es todo cuanto puedo decir en honor a la verdad.

Atentamente,



Carlos Humberto Chávez Sánchez

C.C: 020189713-9

Correo: carloschavezsanchez@hotmail.com

AUTORIZACIÓN DE LA AUTORIA INTELECTUAL

Yo, CARLOS HUMBERTO CHÁVEZ SÁNCHEZ, en calidad de autor del trabajo de tesis realizada sobre “FORMAS DE RAHABILITACIÓN Y REINSERCIÓN SOCIAL DE LOS MENORES CON ADICCIÓN A LAS DROGAS EN LA LEGISLACION ECUATORIANA”, por la presente autorizo a la UNIVERSIDAD CENTRAL DEL ECUADOR, hacer uso de todos los contenidos que me pertenecen o de parte de los que contienen esta obra, con fines estrictamente académicos o de investigación.

Los derechos que como autor me corresponden, con excepción de la presente autorización, seguirán vigentes a mi favor, de conformidad con lo establecido en los artículos 5, 6, 8, 19 y demás pertinentes de la Ley de Propiedad Intelectual y su Reglamento.

Quito, 06 de marzo de 2014



Carlos Humberto Chávez Sánchez
C.C: 020189713-9

APROBACION DEL TUTOR DE TESIS

Quito, 22 de Febrero de 2013

Señor Doctor

Walter Martínez Vela

DECANO DE LA FACULTAD DE JURISPRUDENCIA, CIENCIAS POLITICAS Y SOCIALES DE LA UNIVERSIDAD CENTRAL DEL ECUADOR

Presente.-

En mi calidad de Tutor de la tesis **FORMAS DE REHABILITACIÓN Y REINSERCIÓN SOCIAL DE LOS MENORES CON ADICCIÓN A LAS DROGAS EN LA LEGISLACIÓN ECUATORIANA**, elaborada por el señor **CARLOS HUMBERTO CHÁVEZ SÁNCHEZ**, previo a la obtención del título de ABOGADO DE LOS TRIBUNALES Y JUZGADOS DE LA REPUBLICA, quien realizó su trabajo en 4 capítulos destacando el uso indebido de las drogas en los menores, régimen legal de la rehabilitación el procedimiento en los caso de la rehabilitación, reeducación y reinserción de menores, y la investigación de campo correspondiente.

Por lo expuesto, comunico a usted que el señor Carlos Chávez Sánchez, ha elaborado su trabajo con responsabilidad, cumpliendo con todos los requisitos de Titulación.

A demás ha considerado todas las sugerencias y observaciones realizadas a este trabajo por parte del tutor.

Por lo tanto se debe continuar con el trámite administrativo correspondiente.

Atentamente:

Dr. Augusto Durán Ponce
C.I.1701505859

FACULTAD DE JURISPRUDENCIA
FE DE RECEPCIÓN
22-02-2013

CERTIFICADO DE APROBACION DEL JURADO O TRIBUNAL

Los miembros del tribunal examinador aprueban el informe de titulación: "FORMAS DE REHABILITACION Y REINSERCIÓN SOCIAL DE MENORES CON ADICCIÓN A LAS DROGAS EN LA LEGISLACIÓN ECUATORIANA".

Para constancia firman:

.....

PRESIDENTE

.....

VOCAL

.....

VOCAL

INDICE DE CONTENIDOS

DEDICATORIA.....	ii
AGRADECIMIENTO	iii
DECLARATORIA DE ORIGINALIDAD	iv
AUTORIZACIÓN DE LA AUTORIA INTELECTUAL	v
APROBACION DEL TUTOR DE TESIS	vi
CERTIFICADO DE APROBACION DEL JURADO O TRIBUNAL.....	vii
INDICE DE CONTENIDOS	viii
RESUMEN EJECUTIVO	xiii
ABSTRACT	xiv
INTRODUCCIÓN	1
CAPITULO I.....	3
CONSIDERACIONES GENERALES	3
1.1 LA DROGADICCIÓN	3
1.2. HISTORIA Y ANTECEDENTES DE INVESTIGACIÓN:.....	3
1.3. ¿QUÉ SON LAS DROGAS?	6
1.3.1. Definición de Drogas	6
1.3.2. La Drogadiccción	7
1.3.3. Causas de la Drogadiccción	7
1.3.4. Efectos de la Drogadiccción	9
1.4. EL DROGADICTO.....	12
1.4.1. ¿Qué es un Drogadicto?	12
1.4.2. Tipos de Drogadictos	13
1.4.3. Dependencia y Tipos de Dependencia	13
1.4.4. Motivaciones Para el Uso Indebido de Drogas y Tipos de Consumidores.	14
1.5. LA REHABILITACIÓN DE LOS MENORES	15
1.5.1. Antecedentes Remotos de la Justicia de Menores	16
1.5.2. Supuestos en los que Procede la Rehabilitación y Reinserción de Menores	19
1.5.3- Por lo tanto La Organización Mundial de la Salud OMS	22
1.5.4. Adolescentes Infractores	25
1.6. LA IMPUTABILIDAD DEL MENOR EN LA LEGISLACION MODERNA	27
1.6.1. La Imputabilidad del Menor en el Derecho Ecuatoriano	27

1.6.2. Factores que intervienen en la conducta de los Niños, Niñas y Adolescentes desviada.....	29
1.7. DIFERENCIAS ENTRE LA REHABILITACIÓN Y REINSERCIÓN DEL MENOR CON LA REHABILITACIÓN EN EL SISTEMA PENITENCIARIO COMÚN.....	29
1.7.1. La Rehabilitación y Reinserción de Menores.....	30
1.7.2. La Reinserción.....	32
1.7.3. La Rehabilitación aplicada en el Régimen Penitenciario.....	33
1.7.4. Clasificación de los Centros de Rehabilitación Social:	36
 CAPITULO II.....	 42
2. RÉGIMEN LEGAL DE LA REHABILITACIÓN Y REINSERCIÓN DE ADOLESCENTES.....	42
2.1. PRINCIPIOS CONSTITUCIONALES SOBRE LA REHABILITACIÓN Y LA REINSERCIÓN DE ADOLESCENTES	42
2.2. PRINCIPIOS GENERALES SOBRE MENORES	45
2.2.1. Situaciones Especiales de Protección del Menor:	48
2.2.2. La colocación Familiar o el Acogimiento Familiar (Art. 220 Código de la Niñez y Adolescencia)	49
2.3. FORMAS RESPECTO A LAS REHABILITACIÓN Y REINSERCIÓN DE NIÑOS (AS) Y ADOLESCENTES.....	53
2.3.1. Medidas de represión.....	53
2.3.2. Medidas Restrictivas de la Libertad	53
2.3.3. Medidas Preventivas de La Libertad	54
2.3.4. Los Institutos Profesionales	58
2.4. LOS CONVENIOS INTERNACIONALES APLICABLES.....	60
2.4.1. Reglas Mínimas de las Naciones Unidas Para la Administración de Justicia de Menores (Reglas De Beijing)	61
 CAPITULO III	 69
3. EL PROCEDIMIENTO EN LOS CASOS DE REHABILITACIÓN, REEDUCACIÓN Y REINSERCIÓN DE MENORES.....	69
3.1. EL PAPEL DEL SERVICIO JUDICIAL DE NIÑOS, NIÑAS Y ADOLESCENTES	70
3.2. JURISDICCIÓN ESPECIALIZADA EN NIÑOS, NIÑAS Y ADOLESCENTES	71
3.2.1. Competencia de los Juzgados de la Niñez y Adolescencia	71
3.3. EL PROCEDIMIENTO EN ASUNTOS DE MENORES INFRACTORES:.....	72
3.3.1. Naturaleza del Procedimiento.-	72

3.4. EL PROCEDIMIENTO PROPIAMENTE DICHO	74
3.4.1. Procedimiento para calificar la responsabilidad por infracciones cometidas por el menor.....	77
3.6. CASOS ESPECIALES	83
3.6.1. Tráfico y Uso Ilícito de Estupefacientes y Sustancias Psicotrópicas:.....	83
3.6.2. El Procedimiento en la Práctica.....	89
3.6.3. La Llegada A Los Centros De Internamiento De Adolescentes Infractores	91
3.6.4. La Resolución en Materia de Niñez y Adolescencia.-	91
3.7. EL TRATAMIENTO EN LOS INSTITUTOS PROFESIONALES	92
3.7.1. La Salida del Menor.....	94
3.8. EL ESTIGMA DE LOS ANTECEDENTES “PENALES” POR INFRACCIONES EN LOS MENORES.....	95
3.8.1. La respuesta a las drogas, la delincuencia y la violencia a nivel social:	96
3.9. MEDIDAS PREVENTIVAS PARA EL ADOLESCENTE INFRACTOR	97
3.9.1. Rol del Gobierno	98
3.9.2. Crítica al Gobierno	99
 CAPITULO IV	 100
MARCO METODOLOGICO	100
4.1.-MODALIDAD DE LA INVESTIGACION	100
4.2. TIPO DE LA INVESTIGACION	101
4.3. POBLACIÓN Y MUESTRA DE LA INVESTIGACION	101
4.3.1 MUESTRA	102
4.4. METODOS Y TECNICAS.....	102
4.4.1 METODOS	102
4.4.2. TECNICAS	102
4.4.3. INSTRUMENTOS DE LA INVESTIGACION.....	103
4.4. 4 INTERPRETACIÓN DE RESULTADOS:	103
CUESTIONARIO APLICADA A PROFESIONALES Y ESPECIALISTAS EN EL TEMA.	110
 CONCLUSIONES Y RECOMENDACIONES	 120
Cumplimiento de la Ley	122
MARCO PROPOSITIVO	126
PROPUESTA:	126
BIBLIOGRAFÍA	128
BIBLIOGRAFÍA VIRTUAL	129

INDICE DE TABLAS

Tabla 1	103
Tabla 2	104
Tabla 3	104
Tabla 4	104
Tabla 5	105
Tabla 6	106
Tabla 7	106
Tabla 8	107
Tabla 9	108
Tabla 10.....	108
Tabla 11.....	109
Tabla 12.....	110
Tabla 13.....	111
Tabla 14.....	112
Tabla 15.....	113
Tabla 16.....	114
Tabla 17.....	115
Tabla 18.....	116
Tabla 19.....	117
Tabla 20.....	118
Tabla 21.....	119

INDICE DE GRÁFICOS

Gráfico 1.....	105
Gráfico 2.....	105
Gráfico 3.....	106
Gráfico 4.....	107
Gráfico 5.....	107
Gráfico 6.....	108
Gráfico 7.....	108
Gráfico 8.....	109
Gráfico 9.....	110
Gráfico 10.....	111
Gráfico 11.....	112
Gráfico 12.....	113
Gráfico 13.....	114
Gráfico 14.....	115
Gráfico 15.....	116
Gráfico 16.....	117
Gráfico 17.....	118
Gráfico 18.....	119

RESUMEN EJECUTIVO

La presente Tesis aborda la temática del consumo de drogas en adolescentes infractores de ley desde una mirada crítica tanto de la forma de comprender el problema como en su abordaje en nuestro país, al ser muchas las disposiciones legales que existen en cuanto a la protección de la niñez en general y sus derechos fundamentales; sin embargo, éstas no se cumplen en su totalidad, con lo que se facilita el atentado contra la integridad física de niños, niñas y adolescentes abandonados y adictos a las drogas, esto puede ser observado en nuestra población de estudio, ya que para ellos no existe un centro especializado y específico para su rehabilitación y reinserción social donde puedan recibir un tratamiento especial y ser rescatados de la adicción, pese a que existe legislación escrita como se ve en la investigación.

Palabras Claves: DROGAS, REHABILITACIÓN, REINSERCIÓN, NIÑOS (AS) Y ADOLESCENTES, LEGISLACIÓN, SOCIAL,

ABSTRACT



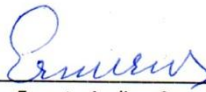
"WAYS OF REHABILITATION AND SOCIAL REINSERTION OF MINORS WITH ADDICTION TO DRUGS IN THE ECUADORIAN LEGISLATION".

ABSTRACT

The current thesis addresses the topic on consumption of drugs by outlaw teenagers, from a critical viewpoint, in both the way of understanding the trouble and in the way it has been addressed by the law of our country; taking into account there are many legal provisions on protection of childhood and baseline rights. However, we have seen that such provisions are not fully observed, which in turn facilitates infringement and affectation of physical completeness of children and teenagers that have been abandoned or are addict to drugs, which was verified in the population. There is no specialized and specific center for rehabilitation and social reinsertion, so they can have a special treatment and be rescued from their addition, in spite of the written legislation as seen in our research.

Keywords: DRUGS, REHABILITATION, REINSERTION, CHILDREN AND TEENAGERS, LEGISLATION, SOCIAL.

I certify that I am fluent in both English and Spanish languages and that I have prepared the attached translation from the original in the Spanish language to the best of my knowledge and belief.


Ernesto Andino G.
Translator

Ernesto Andino
SWORN TRANSLATOR
English - Spanish - English
ID: 1703852317001

INTRODUCCIÓN

La reinserción y rehabilitación social de los niños, niñas y adolescentes con conducta irregular o delictiva se halla legislada por el Código del Niñez y Adolescencia. Sin embargo, los mecanismos que se implementan probaron ser insuficientes. Y el problema no es sólo del Estado, sino que parte de la historia misma de estas entidades de defensa y protección de la niñez. En otras palabras, la problemática no es coyuntural, sino estructural, y parte de la política estatal misma de abandono a la sociedad en general, restando importancia al desarrollo humano.

Los niños niñas y adolescentes sometidos a una condición de pobreza, maltrato familiar, adicción a las drogas, disfunción familiar, tienden al rechazo y marginación por parte de la sociedad y el mundo que les rodea, el cual se va desarrollando en torno a construcciones sucesivas de la percepción de sí mismos, donde se enlazan las necesidades afectivas y las experiencias interpersonales realidad social. Las experiencias con otros se traducen en experiencias consigo mismo, pasando a ser parte esencial en el lenguaje de su desarrollo afectivo. El consumo de sustancias nocivas, no sólo tiene implicaciones directas en la salud de niños, niñas y adolescentes sino que los expone a los riesgos asociados tanto a la búsqueda como a la obtención de la sustancia, la necesaria búsqueda de recursos que financien el consumo y el contacto con quienes las suministran.

En los últimos años, en la sociedad ecuatoriana se ha descubierto una nueva realidad que amenaza la integridad afectando física y psicológicamente a niños, niñas y adolescentes, el consumo de drogas que forma parte del conjunto de problemas nacionales que requieren una atención prioritaria de emergencia de parte de toda la sociedad. El problema es suficientemente grande y complejo como. Por lo que debe ser considerado como un fenómeno muy particular, difícilmente comparable al que se manifiesta en otras latitudes y bajo otras condiciones sociales y económicas. Es decir no es correcto relacionar la problemática del abuso de drogas de un muchacho en una sociedad industrializada, con aquella que aflige a un adolescente de origen pobre.

De todo ello se relaciona el problema del consumo de drogas en la población infantil o juvenil de nuestro país, con el fenómeno de la marginalidad social y económica.

Se indica al niño o joven consumidor de drogas como un doble marginal, debido a que además de formar parte de una clase social que ya de por sí encuentra grandes dificultades para obtener por derecho, los beneficios a los que todo ser humano debe tener acceso: salud, educación, vivienda, alimentación, entre otros se constituye también en un rechazo de su familia, clase y comunidad a la que pertenece. Ya que la niñez o juventud drogadicta causa una serie de problemas a la familia, que tarde o temprano experimentará el alejamiento momentáneo o permanente del seno familiar. El drogadicto, una vez en la calle marginado de la seguridad o amparo familiar, son identificados como indeseables y los demás muchachos de la misma edad, bajo la influencia de sus padres, evitarán contactos y amistad con el consumidor de drogas, forzándole con ello a ingresar en la subcultura de la droga. Por tanto, la construcción del antisocial ha sido completada a través de un doble marginamiento, uno que lo condena a una subsistencia limitada en el ámbito social y económico; y otro que lo priva de la aceptación familiar y de un auto concepto digno de ser humano.

No estamos lejos de la verdad si se afirma que la marginalidad constituye, en estos términos, un círculo vicioso capaz de atrapar a cuantos caigan en él: a mayor marginalidad, mayor será la farmacodependencia y a mayor consumo, también será mayor la respuesta represiva de la familia y la comunidad. En estas condiciones sólo se espera del muchacho que continúe drogándose.

CAPITULO I

CONSIDERACIONES GENERALES

1.1 LA DROGADICCIÓN

Las conductas de consumo y las adicciones son temas relevantes en nuestra sociedad, que repercuten negativamente en las poblaciones más vulnerables a sucumbir a ellas como son la niñez y la adolescencia. En tal sentido, conviene revisar sus antecedentes y algunas definiciones y conceptos que nos permitan enmarcar teóricamente el presente estudio.

No es fácil describir en términos genéricos lo que ha de entenderse por drogadicción de adolescentes, es por ello que la mejor manera de explicarlo, será analizando concretamente los problemas que ocasiona la drogadicción en el área social, iniciando por su fuente e historia del problema planteado perseguido por nuestro estudio

1.2. HISTORIA Y ANTECEDENTES DE INVESTIGACIÓN

Se han encontrado datos de 4.000 a 5.000 años a C., que atestiguan el consumo de drogas y de alcohol. Al principio, las drogas se consumían por la creencia de que sus efectos provenían de los dioses y de un poder superior.

El hombre al comprobar sus efectos sorprendentes y espectaculares, propició su consumo en ceremonias religiosas. De este modo, el uso quedó reservado a los poderosos: reyes favoritos, gobernantes, jefes de sectas caudillos y sacerdotes.

“La historia del consumo de drogas está ligada a la historia de la humanidad. Las civilizaciones antiguas muestran evidencias de sustancias embriagantes, usadas en rituales mágico-religiosos; medicinales, afrodisíacos, entre otros. Es propio de cada cultura, y un vehículo para reforzar valores, identidad; transmitir y consolidar los conocimientos en las diversas civilizaciones.”¹

En Ecuador sus aborígenes principalmente los incas aplicaban la droga con sus tribus para ritos sagrados y para curar enfermedades. A través del tiempo nuestra cultura fue cambiando y con ello la influencia de afuera a nuestra manera de vivir.

A partir de 1970 es cuando se acentúa en Ecuador el tráfico y consumo de drogas. Coincide con cambios políticos, y económicos en la región, originados por la revolución cubana, movimientos estudiantiles y sindicales. “Hasta 1960, en Ecuador, la marihuana (Cannabis) no era considerada como un problema grave, la consumían algunos adictos de los «barrios» (pobres) y eran considerados delincuentes”.² Ya en 1962 comienza a establecerse el criterio de enfermo a los consumidores, bajo la influencia de Estados Unidos, donde el consumo de marihuana era realmente un problema vinculado al movimiento hippie y a la llamada Rebelión Verde, de 1967 a la actualidad en el año 2012 se ha multiplicado este mal de nuestra juventud, ya que no se ha atacado desde la raíz este problema y establecemos o adquirimos conductas foráneas.

Se muestra la influencia foránea impuesta por la globalización. Se establecen conceptos y consideraciones sobre la misma. Se brindan algunas cifras sobre decomiso y consumo de drogas. Se revisan ciertos aspectos teóricos y modelos implementados en nuestro país para enfrentar la problemática expuesta y, por último, se reflexiona sobre la disolución de algunos valores éticos involucrados con esta temática

Somos productos de la cultura y de una historia en particular sustentada en el lenguaje. Estrictamente hablando sobre el consumo de drogas, ésta no es una situación nueva para la humanidad; podría decirse que todas las culturas han recurrido al uso de sustancias que alteran

¹Tomado de *ESTRATEGIA NACIONAL DE DROGAS Y ALCOHOL 2011-2014* de su página web.

²Tomado de la pág. Web: <http://es.wikipedia.org/wiki/p%3%a1jaro>.

la conciencia. Sin embargo, la problemática del consumo de drogas en otras épocas difiere de la situación actual.

Según las circunstancias, surgen cambios en la estructura social, que dan paso a la anomia, dando oportunidad a la exacerbación de conductas como, por ejemplo, el consumo de droga.

Ecuador, en la actualidad se ha convertido en referencia en lo relativo al tráfico, y en menor medida, al consumo de drogas. Su situación geográfica brinda la oportunidad para la entronización de la industria transnacional de las drogas. Posee un territorio con escasa población ubicada en la amplia zona fronteriza con Colombia, que brinda una excelente oportunidad para el transporte y comercialización de la droga convertida en mercancía proveniente del vecino país. Además, la inmensa frontera marítima hacia los países del Caribe conforma un poderoso aliciente para el transporte de drogas, especialmente hacia Estados Unidos y Europa. La disponibilidad de la droga en el país incita al consumo en nuestros barrios, urbanizaciones y entornos llegando estas hasta nuestros colegios y planteles educativos, Sin una buena política de rehabilitación y reinserción de los menores por parte del Estado que ayude a nuestra juventud.

Las drogodependencias constituyen hoy un reto a la educación como sistema de promoción humana y social, ya que el abuso de las drogas deteriora, impide o retrasa el desarrollo educativo del individuo. La dependencia de alguna de estas sustancias sería la manifestación más visible de la problemática que el abuso de las drogas provoca en el individuo, al impedir que el sujeto consumidor pueda conseguir su pleno desarrollo personal, meta a la que tiende el sistema educativo. Al mismo tiempo, conviene considerar la posibilidad de otras dependencias, previas o simultaneas al consumo de las drogas, que provocan, mantienen o refuerzan el consumo de las diferentes sustancias llamadas drogas.

En la práctica, pocas veces se plantea si el drogodependiente ocupa el lugar que le corresponde como persona dentro de la sociedad, si como persona está realizándose, si la sociedad le ofrece los recursos acordes con sus necesidades, si la población no consumidora tiene capacidad de comprensión y acogida y otros aspectos.

1.3. ¿QUÉ SON LAS DROGAS?

No es fácil describir en términos genéricos lo que ha de entenderse por drogas, por lo que la mejor manera de explicar es definir qué es una droga, ya que existen distintas opiniones al respecto.

1.3.1. Definición de Drogas

La Organización Mundial de la Salud (OMS) define como “droga a toda sustancia, que puede ser medicinal o no, que se introduce en el organismo por cualquier vía: oral, endovenosa, intramuscular, respiratoria, epidérmica, y que tiene la capacidad de acción sobre el sistema nervioso central, promoviendo efectos físicos, emocionales, sensoriales o de intelecto y por ciertas alteraciones del psiquismo.”³

En el Diccionario Larousse se las define de esta manera: “Substancias minerales, vegetales o animales, de efecto estimulante. Deprimente o narcótico”.⁴ Cuando se las emplea en medicina, cumplen benéfica acción; surge el problema, el instante que se las utiliza con fines prohibidos.

En base a la definición dada, deben considerarse drogas únicamente a sustancias tales como cannabis, cocaína, opio, heroína y otros derivados. Pero los científicos coinciden en que también lo son alcohol, tabaco, café, anfetaminas, barbitúricos y otros psicofármacos de uso corriente. Sin embargo, tradicionalmente sólo se ha considerado como drogas a las primeras, mientras que las segundas, cuyo consumo se encuentra bastante generalizado, han contado con la tolerancia de la sociedad. Esto sucede porque cada cultura tiene aceptado y perfectamente integrado el uso de algunas drogas, y reacciona de un modo refractario al consumo de otras no conocidas. Se busca la evasión, el placer, la felicidad. Al postre, queda tan sólo la resaca de infortunio, conflicto, desolación y, en no raras ocasiones, muerte.

³ *La Plaga del Siglo XXI*. Por Vicente D'Oconot. <http://www.preventionworld.com> Fecha abril 2008.

⁴ *Diccionario Enciclopedia Larousse ilustrado México*. Pág. 28.

1.3.2. La Drogadicción

La drogadicción es una enfermedad crónica progresiva, de origen social y familiar, con consecuencias individuales y que si no se trata puede ser mortal. Es la adicción, la dependencia de una droga. A veces se utilizan otras palabras como drogodependencia, que significa dependencia de una droga, o toxicomanía, que quiere decir lo mismo. La drogadicción implica un vínculo enfermo entre un individuo y la droga. Drogadicto es una persona que ha perdido su libertad ante la droga y que se ha acostumbrado a ella de tal modo que ya, aunque quiera, no puede dejar de consumirla. No puede prescindir de ella.

1.3.3. Causas de la Drogadicción

El consumo de drogas es un fenómeno multicausal ya que en él inciden una serie de factores en el ámbito personal, familiar, escolar, social y cultural, por lo tanto no existe sólo una manera de abordarlo.

Se abordarán cada una de las causas desde diferentes perspectivas para tener una mejor visión de lo que este flagelo puede ocasionar. Según: BARRIGA LÓPEZ, Franklin. Obra, Droga problema mundial. Ed. Nacional México 2009.

a) **“La curiosidad de lo prohibido.** La curiosidad, importantísima en todos los descubrimientos en la vida, es mucho más fuerte si se trata de materia prohibida. Las drogas son ilegales, están prohibidas por la sociedad y por las personas mayores, contra quienes el joven se rebela por naturaleza, y mucho más ahora, ya que culpa a esos mayores de haber “organizado” este mundo loco y amenazador en que vivimos. Por eso, la primera hierba, rodeada de misterio y de prohibición, se hace intensamente atractiva.

b) **El gregarismo.** El adolescente y el joven, por una parte, se rebelan contra las generaciones anteriores, pero, por otra, sienten la necesidad, a veces angustiosa, de ser aceptados en el grupo o pandilla de sus iguales. Es una necesidad muy profunda, surgida de la

tendencia a relacionarse, que, es el impulso más profundo del ser humano, más que el instinto sexual.

c) El placer. Al principio, por curiosidad, después por la necesidad de ser aceptados, muchos fuman el primer cigarrillo de marihuana o toman el primer ácido o cocaína sin ningún gusto, incluso con desagrado. Pero después de unas cuantas experiencias empieza a gustarles. La nueva sensación de ingravidez, o al menos ligereza, de la marihuana; la euforia loca del alcohol; la nueva energía y vitalidad artificial de las anfetaminas o cocaína; el descubrimiento de nuevos colores y sonidos en las alucinaciones del LSD; el (placer total) producido por la heroína, son sensaciones placenteras distintas, de gran intensidad, que terminan por atrapar en serio al que empezó jugando

d) La evasión. Hay que reconocer que el mundo que estamos dejando a las generaciones jóvenes no es atractivo ni agradable, sino injusto y duro.

Ante esos pavorosos problemas comunes y ante los pequeños problemas individuales (exámenes suspendidos, fracasos sentimentales, dificultades económicas), el joven tiende, con cobardía, pero con cierta lógica, a evadirse. Y la evasión más cómoda y más rápida, aunque al final resulte la más destructiva, es la droga. Una vez que ha escapado por esa puerta falsa, qué difícil es que quiera volver a enfrentarse con valentía a la dura, terrible y hermosa realidad.

e) Búsqueda de nueva creatividad. Algunos escritores, pintores o músicos han acudido a los alucinógenos para despertar o expandir sus poderes creativos, abriéndolos a nuevos horizontes. En la misma línea, por la energía y vitalidad que proporciona, algunos llaman a la cocaína “la droga de los ejecutivos y de los políticos”.

Algunos jóvenes, impresionados por estas falacias, recurren también a la droga, esperando encontrar en ella esa “sabiduría oculta”. Pero, lo que encuentran es una combustión rápida de sus organismos, espoleados despiadadamente, y una destrucción rápida de sus cerebros.

f) Los traficantes. Las cinco causas citadas hasta ahora son interiores al posible drogadicto: son miedos, deseos, ilusiones de su corazón. Pero hay que añadir, como impulso importantísimo para explicar la extensión aterradora del consumo de drogas, una causa externa: la avaricia de los traficantes. Con el cannabis o marihuana, la ganancia es mucho más reducida, pero el número de traficantes es infinitamente mayor: cualquier alumno que vende un cigarrillo de marihuana a un compañero es un traficante, aunque sólo lo haga para obtener dinero.

Actualmente, la droga es el negocio número uno de la mafia internacional. Y la finalidad clara de esa mafia es, según una circular interceptada por la Policía norteamericana, llevar al mayor número posible de adictos hacia la heroína, verdadero “castillo de irás y no volverás”, el callejón sin salida, que produce los más saneados dividendos a los traficantes mientras dure la vida del adicto.

- g) La ausencia de centros recreativos y culturales** o de actividades interesantes bloquea los cauces de expresión de la juventud.
- h) El sistema sanitario** abusa de la receta de psicofármacos, utilizados en su mayoría sin verdadera necesidad y que constituyen generalmente el primer eslabón hacia el consumo de drogas.

Por estos y muchos otros motivos, los individuos llegan a drogarse y crece cada vez más porque la gente cree que con el uso de ellas se solucionan todos los problemas, se mitigan los pesares, se puede amar intensamente, se vuelve más intelectual, se encuentra paz, hay más potencialidad sexual y se gana energía; que es una protesta a las crueldades de la sociedad.⁵

1.3.4. Efectos de la Drogadicción

Según, GEROSA, Guido. En su Obra Los paraísos de las drogas. Ed. Mensajero. Argentina 2004 pág. 123

⁵BARRIGA LÓPEZ, Franklin. Obra, Droga problema mundial. Ed. Nacional México 2009.

1.- “Consumir una sola vez, también tiene riesgos. Una sola borrachera puede provocar una intoxicación severa y, una sobredosis puede ocasionar graves daños físicos, incluso la muerte.

2.- Creer que consumir sólo los fines de semana no es riesgoso es un grave error, pues si sumas los días de fin de semana en todo un año te darás cuenta que son muchos días. Si a esto le agregas que, por lo general, los jóvenes están consumiendo grandes cantidades, al sumarlo reconocerás que es muchas más la cantidad consumida de lo que pensabas.

3.- Todas las drogas pueden producir dependencia. Si necesitas consumir drogas para divertirte, bailar, conversar con tus amigos/as, evadir situaciones problemáticas, olvidar problemas emocionales, es probable que después de un tiempo ya no sepas disfrutar, salir, conquistar, solucionar algún problema, sin drogas. Tienes un alto riesgo de ser dependiente, por lo tanto pide ayuda.

4.- Si mezclas diferentes drogas (por ejemplo alcohol y marihuana, y cocaína), los riesgos son más grandes, pues sometes a tu sistema nervioso a verdaderas sacudidas contradictorias. Las mezclas de drogas hacen que los efectos de éstas se multipliquen con riesgo, incluso, de provocar la muerte. Si algo así te ocurre debes acudir rápidamente al servicio de salud de urgencia más cercano.

5.- Las drogas ilegales pueden estar adulteradas, cosa que frecuentemente hacen los traficantes para ganar más dinero, lo que las hace más tóxicas aún.

6.- Si has tenido problemas psicológicos o tienes antecedentes genéticos, el consumir drogas te hace más vulnerable a que se te desaten graves trastornos mentales.

7.- En todos los países hay drogas que son ilegales, y su consumo está sancionado. Si eres sorprendido, corres el riesgo de ser detenido.

8.- Muchos comportamientos son más peligrosos bajo los efectos de las drogas: conducir un auto o una moto, tener contactos o relaciones sexuales sin medir las consecuencias, crear problemas de convivencia en la familia, involucrarse en peleas y actos de violencia callejera.

9.- Múltiples son los estragos que causan tanto en lo biológico como en los psíquicos, y según el tipo de droga y la estructura orgánica del individuo los efectos pueden ser mayores. En todo caso, es evidente que toda droga altera la personalidad del consumidor.

10.- Las personas que atraviesan por los estados depresivos, de fatiga física y psíquica previos, recurren a las anfetaminas por ser drogas que despiertan euforia y cuando ingieren mayores dosis no obtienen bienestar ni fortaleza alguna sino que aumenta la angustia y la fatiga, por lo que se ven obligados a seguir drogándose cada vez más ya que las anfetaminas producen tolerancia. En ocasiones se presentan delirios de persecución y regresión. El uso prolongado de estas drogas puede ocasionar hepatitis y abscesos de la piel. El exceso altera el ritmo cardíaco y causa la muerte.

11.- Asimismo hay personas que no pueden conciliar el sueño por desajustes orgánicos o por fuertes preocupaciones y, para lograrlo, emplean barbitúricos, los mismos que producen intoxicación que se manifiesta por una debilidad motriz, dificultad de habla y de pensar; además, disminuye la capacidad de comprensión. Si persiste el uso de la droga, crea en el sujeto una dependencia física. Cuando interrumpe el empleo de barbitúricos siente marcada ansiedad, delirios y alteraciones en las percepciones.

12.- El uso de la marihuana causa en los individuos un aumento de las pulsaciones, sequedad de la boca, los ojos se enrojecen; no mantienen una buena coordinación muscular, a veces hay aumento en el apetito. En el aspecto psíquico se nota una baja de nivel de atención, la fluidez verbal es variable y la noción del tiempo se distorsiona. Muchos sienten que su cuerpo se va desintegrando y reaccionan con un profundo miedo y pánico. En los universitarios y colegiales aparece el “síndrome motivacional” o abandono de los estudios, que lo describe como un cambio de personalidad en la que el individuo pierde todo interés y se vuelve apático, no logra concentrarse en lo que realiza, no tolera frustraciones, permanece tranquilo y anulado emocionalmente.

13.- Las personas ansiosas de experiencias más intensas y llevadas por un deseo de aventura y de fuga del mundo real que las rodea, emplean drogas mucho más potentes y peligrosas, como el LSD; sus efectos se observan en la dilatación de las pupilas, aumento de la presión sanguínea, mayor frecuencia respiratoria y frío superficial. También muchas anomalías congénitas, físicas y mentales en los descendientes, debido a la ruptura o cambios en la estructura química de los cromosomas. En el aspecto psíquico se presentan alteraciones más agudas, como en la percepción, pues hay personas que ven cosas que no existen o que cambian de forma y colorido; algunos olvidan las cosas y las situaciones y les parece todas absolutamente como nuevas. Muchos viven ilusiones dinámicas al apreciar que se mueven los seres inertes, bailan las rocas, se ríen las mesas, etc.; otros en cambio sienten volar, quemarse, hundirse. El delirio de persecución, el pánico y la angustia muchas veces los lleva al suicidio. Es frecuente la muerte por accidentes debido a que se deforma la realidad, se cortan o dilatan los espacios de los graderíos y de las calles; por ejemplo, algunos escuchan sonidos persistentes y muy fuertes que los desespera. Hay quienes pierden la noción de su identidad hallándose confundidos una gran parte del tiempo; en ocasiones se tornan muy sensibles y en otros muy explosivos. En lo tocante a la esfera sexual el LSD, al igual que otras drogas, constituye a veces un desinhibido, es decir, que drogado perderá el temor a las relaciones con el sexo opuesto, pero más produce un efecto contrario, convirtiéndose el LSD en un inhibidor debido a que toda la acción química de la droga obliga al individuo a permanecer absorbido en sí mismo y no en las demás personas que le rodean, por lo que prácticamente hay disminución de la agresividad y de la potencia sexual. Los que se habitúan al LSD corren el riesgo de padecer de sicosis, demencia y depresión aguda”⁶.

1.4. EL DROGADICTO

1.4.1. ¿Qué es un Drogadicto?

“También se los denomina toxicómanos, sus vidas se centran en el consumo, y no pueden controlar el uso de la droga. A corto o largo plazo pueden presentar trastornos psíquicos o físicos. Tienden a la recaída tras períodos de abstinencia y tras la curación de los trastornos de la privación.”⁷.

⁶GEROSA, Guido. En su Obra *Los paraísos de las drogas*. Ed. Mensajero. Argentina 2004 pág. 123.

⁷SEGURA MORALES, Manuel. *La delincuencia juvenil*. Ed. Matéu cromo. Chile 2005 pag 43

Se pueden decir que todos los individuos desajustados en su personalidad, sea momentáneamente o en forma persistente, tienden al consumo de drogas como el medio más apropiado para solucionar sus problemas, de cualquier índole que éstos fueren; lo que significa que todo individuo aún mucho antes de iniciarse en el consumo de drogas, ya es un ser cuya personalidad no es normal, situación que puede aceptar conscientemente, pero en la mayoría de los casos acciona el inconsciente, pero en la mayoría de los casos acciona el inconsciente no permitiéndole percatarse de su yo disminuido. En esta situación quedan involucrados hombres y mujeres, adultos y seniles, jóvenes y adolescentes.

1.4.2. Tipos de Drogadictos

Hay varios tipos de drogadictos: según, LÓREZ ESPINOZA, Homero. En su Obra *La droga*. Ed. Bayona México 2005. Pág. 34

- “Consumidor ocasional: Tiene contacto con la droga en forma esporádica.
- Abusador de drogas: Es quien consume drogas con mayor frecuencia que el anterior, frente a distintas circunstancias, en distintos momentos del día, pero que aún puede tolerar intervalos libres de droga.
- Droga dependiente: En este estado la persona tiene necesidad imperiosa de tener la droga en el organismo.⁸”

1.4.3. Dependencia y Tipos de Dependencia

Dependencia: Es la situación provocada por el consumo continuado de una droga, que obliga a seguir tomándola para sentir sus efectos psíquicos o para evitar el malestar que supone su privación.

Existen dos tipos de dependencia:

⁸LÓREZ ESPINOZA, Homero. En su Obra *La droga*. Ed. Bayona México 2006. Pág. 34

Según, CASTILLO, Fernando. Consultor de psicología infantil y juvenil. Ed. Océano. Colombia 2009.

- “**Psíquica**: es como una dependencia mental. Cuando falta la droga se produce una sensación de malestar, de insatisfacción.
- **Física**. La dependencia abarca no sólo la mente, sino también el cuerpo. Cuando falta la droga no sólo le desea, sino que aparece una serie de trastornos físicos, más o menos intensos, según el tipo de droga a la que se esté sometido.⁹”

1.4.4. Motivaciones Para el Uso Indebido de Drogas y Tipos de Consumidores.

Se distinguen varias categorías de consumidores y para cada una de ellas, una serie de motivaciones y características.

1.- “Consumidores experimentales: son los que prueban una o más veces una o varias drogas capaces de producir dependencia sin continuar usándolas después.

Motivaciones principales:

- a) La curiosidad
- b) La búsqueda del placer
- c) La presión del grupo de pares
- d) La atracción de hacer algo prohibido
- e) Afirmar su independencia

2.- Consumidores Ocasionales: Consumen drogas de vez en cuando, de forma intermitente, sobre todo en reuniones sociales y fiestas.

Motivaciones:

⁹CASTILLO, Fernando. Consultor de psicología infantil y juvenil. Ed. Océano. Colombia 2009...

- a) Relajarse, sentirse bien
- b) Relacionarse con los demás
- c) Estimularse para preparar exámenes
- d) Estar a la moda
- e) Violar las normas

3.- Consumidores habituales. Acostumbran tomar una droga con cierta regularidad.

Motivaciones:

- a) Experimentar sensaciones placenteras
- b) Necesidad de ser aceptados
- c) Búsqueda de identidad
- d) Distraerse de la sociedad
- e) Olvidarse de los problemas
- f) Expresar independencia

4.- Consumidores compulsivos o farmacodependientes.

- Funcionales son los que necesitan cierta dosis de una droga para poder funcionar adecuadamente en sociedad.
- -Disfuncionales son los que han dejado de funcionar adecuadamente en la sociedad.¹⁰,

1.5. LA REHABILITACIÓN DE LOS MENORES

La rehabilitación está vinculada estrechamente con la noción de reinserción social, entendida como un conjunto de acciones tendientes a promover la resocialización, incorporación social, o aceptación del conjunto de normas y valores del grupo social al que pertenecen los pacientes. En sentido amplio, rehabilitar implica lograr el aprendizaje de un orden social y simbólico distinto, que sea funcional para el paciente.

¹⁰BASELGA, Antonio. En su obra *Las drogas heroicas*. Ed. Mensajero. España 2004

1.5.1. Antecedentes Remotos de la Justicia de Menores

Aunque las instituciones de menores tuvieron sus inicios en Europa entre los siglos XVII-XVIII al tiempo que florecía el capitalismo, el antecedente más remoto que encontramos en España data del siglo XIV, concretamente del año 1337, en que tuvo lugar la fundación de la figura del Padre de Huérfanos de Valencia. La Fuga et Pare d'Orfens fue creada en Valencia por Pedro IV de Aragón. De ella se puede decir que es el origen de la tradicional figura del Juez Tutelar.

En esta institución se recogían a dos tipos de jóvenes: a menores mendigos, huérfanos o indigentes y menores a que habían cometido algún tipo de delito, en cuyo caso funcionaba básicamente como tribunal. Su función principal era la de recoger a los menores y reeducarlos para la vida trabajadora. Pronto se extendió a otras ciudades españolas, caracterizándose siempre por "la máxima defensa social, peligrosidad, asistencia, control, tratamiento penal de vagabundos, vagos, ociosos"¹¹ (Cantarero, 1988, pág. 44).

Es en los siglos XVII-XVIII cuando empiezan a proliferar las instituciones y leyes especiales de menores. Este incremento tiene lugar como consecuencia de la preocupación hacia la infancia en esta época y por motivos que sólo parcialmente tienen que ver con su reconocimiento específico. Nacen como parte integrante de la historia de los alienados y los pobres y se originan como el mecanismo más fuerte de control social, eso sí, en nombre de la caridad cristiana en. Nace así el hospital especial para mendigos y pobres con carácter asistencial-correccional, destinado a jóvenes sin casa ni familia sobre los que era necesario aplicar la guía y el control; es el caso del Fondo Pío Nacional, las Casas de Misericordia y los hospicios.

Los cambios que se van a ir produciendo de forma paulatina en el tratamiento del menor tienen su origen en el denominado Movimiento de Protección de menores (Coy, 1979), fruto de profundas transformaciones sociales, consecuencia de la Revolución Industrial, que lleva consigo la emigración del campo a la ciudad de la que será una nueva clase social, el proletariado; éste sobrevive en las ciudades en pésimas condiciones: hacinamiento, miseria,

¹¹Tomado de la pág. Web: <http://es.wikipedia.org/wiki/p%3%a1jaro>. (Cantarero, 1988, pág. 44).

trabajo de hasta dieciocho horas diarias para mujeres y niños, son las notas características de este período histórico.

A fines del siglo XIX los dueños de las industrias, la beneficencia, la Iglesia y hasta el propio Estado toman conciencia de la profunda transformación social que ha llevado consigo la industrialización y dejándose llevar por distintas motivaciones comienzan a cambiar el estilo de vida del proletariado. “Todo esto provoca el nacimiento del Movimiento de Salvación del Niño, child-save movement, que surge en E.E.U.U. y cuya finalidad era salvaguardar al menor de las condiciones infrahumanas en las que sobrevivía. Pero estas medidas legislativas, según Platt (1982), sólo sirvieron para crear nuevas formas de desviación.”¹²

Se propuso un Derecho específico de menores, que les privó desde el principio de las garantías jurídicas procesales. Orientado hacia niños y jóvenes con problemas familiares, educativos y económicos, el child-save movement "fue en contra de los derechos de los menores"¹³. España, donde siempre se ha manifestado una tendencia correccional, también fue receptiva a esta filosofía tutelar; de ella son fruto los distintos códigos que desde la pasada centuria hasta décadas recientes forman parte de la legislación española en relación con los menores.

Dos son los principios sobre los que tradicionalmente se basaron la determinación de la responsabilidad y la imputabilidad del menor: la edad y el discernimiento. “El Código Penal de 1822, asume que son inimputables los menores de siete años; siendo sometidos a examen de discernimiento los jóvenes de entre siete y doce años. Más tarde, el Código de 1848”¹⁴ considera exentos de responsabilidad a los menores de nueve años y a los mayores de nueve sin discernimiento. La capacidad de discernir de los jóvenes situados entre los nueve y los quince años también era sometida a consideración. Aquellos situados entre los quince y los dieciocho ven atenuada su responsabilidad en función igualmente de su discernimiento.

¹²MOSCOSO DELGADO, Jaime (1992) *Introducción al Derecho*. Ed. Juventud. La Paz – Bolivia. pág. 65

¹³ILLANES, Gabriela (2000) *Problemática psicosocial de niños, niñas y adolescentes de y en la calle institucionalizados en la ciudad de El Alto*. Tesis de Grado de la Carrera de Psicología – UMSA. La Paz – Bolivia. pag 169

¹⁴Tomado de la pág. Web: <http://es.wikipedia.org/wiki/unioneuropea.eu>

Por último, el Código de 1928 abolió el examen de capacidad de discernir como premisa para la imputabilidad, pero siguió considerando la regla de la edad elevando el límite para el establecimiento de la responsabilidad a los dieciséis años.

Ecuador, al igual que en muchos países latinoamericanos, tiene una numerosa población joven; según datos del Instituto Nacional del Niño y la familia, el 39% de la población está integrada por menores de quince años, de los cuales un 70% considerados en esta situación de riesgos para un normal crecimiento; aproximadamente, el 40 % de los menores entre 0 a 5 años sufren de desnutrición; y, de mil niños nacidos mueren 54 antes de cumplir un año de edad.

Esta estremecedora realidad que evidencia la existencia de numerosas familias en graves situaciones económicas y sociales, con problemas de vivienda, de carencias de áreas de infraestructura recreativa, problemas de analfabetismo, de deserción escolar, subempleo, genera situaciones de alto riesgo para los menores.

Ante esta realidad los programas de asistencia social públicos y privados son inadecuados e insuficientes para asegurarles un desarrollo integral amable en el medio donde nacen, consecuencias inevitable de esta situación en el descuido y abandono de niños, que pasan a engrosar las filas de los llamados menores en situación irregular, muchos de los cuales pueden ser vistos en las calles de nuestro país.

Abundantes estudios psicológicos, sociológicos y económicos que se han hecho al respecto, coinciden en señalar que el desarrollo latino americano se ha caracterizado por un capitalismo dependiente que excluye de los beneficios del crecimiento económico a un segmento importante de la población. Dichos sectores se ven en la necesidad de insertarse en la sociedad a través de trabajos improductivos, con baja remuneración y en general bajas condiciones de vida que no alcanzan a satisfacer las necesidades más elementales.

Dentro de este contexto se encuentra la familia marginal urbana, constituida generalmente por trabajadores independientes, sin capital o por ser asalariados con ocupaciones esporádicas con escasa o ninguna calificación profesional. Derivan su sustento del aporte

colectivo de sus miembros al ingreso familiar que, generalmente fluctúa entre niveles de indigencia y subsistencia.

Evidentemente que los niños que nacen dentro de este contexto de pobreza extrema, aparte de estar más expuestos a los riesgos de morbilidad y mortalidad, los que sobreviven se incorporan temporalmente a algún tipo de actividad laboral o a la mendicidad. Son frecuentes los casos de abandono de hogar y muchos de los menores viven ciclos de estadía en las calles y en instituciones de protección o rehabilitación.

Además de los problemas socio-económicos descritos, como factores que contribuyen a la presencia de conducta irregular o de la delincuencia juvenil, deben tomarse en consideración los factores biológicos y psíquicos propios de los menores y de ahí el por qué, tanto en los Juzgados de la como en los centros de rehabilitación, se trata de contar con el asesoramiento permanente de médicos y psicólogos.

1.5.2. Supuestos en los que Procede la Rehabilitación y Reinserción de Menores

Para empezar, se tomará en cuenta los criterios de Ossorio, Manuel (1990: 617) quien define al menor como:

"El que no ha cumplido aún la edad fijada en la ley para gozar de la plena capacidad jurídica reconocida con la mayoría de edad. Impone una serie de restricciones en el obrar, no en la titularidad jurídica, que suple la patria potestad o la tutela, con la atenuación en ocasiones de la emancipación o habilitación de edad".

Complementa, el mismo autor el concepto con el de minoridad, señalando que ésta es la "situación en que se encuentra la persona física que no ha alcanzado la mayoría de edad. Esta definición ha de hacerse con ese carácter negativo, porque no existen criterios doctrinales ni legislativos de sentido coincidente. Para algunos, la minoría de edad termina en el momento en que la persona alcanza la plenitud de su capacidad física y mental, pero como esto, sobre ser difícil de determinar, requeriría una investigación en cada caso, imposible de practicar, las

legislaciones han adoptado la ficción de que para todas las personas esa plenitud se alcanza con el cumplimiento de un determinado número de años, que puede ser distinto para los hombres y para las mujeres, y también según la actividad a que el término se aplique.

Según el Código de la Niñez y la Adolescencia:

“Art. 4.- Definición de niño, niña y adolescente.- Niño o niña es la persona que no ha. Cumplido doce años de edad. Adolescente es la persona de ambos sexos entre doce y dieciocho años de edad”.

El ingreso de menores en los centros de rehabilitación y reeducación para su reinserción obedece a la sospecha o a la evidencia de ciertos actos cometidos, clasificados por el Código de la Niñez y la Adolescencia, como infracciones, cuando el, cuando el hecho constituye violación de leyes penales.

El ámbito de la licitud referida a señores de edad se encuentra constituido por la diversidad de terminología empleada, que más que constituir un problema semántico hace referencia a verdaderas concepciones doctrinarias que en muchos casos son irreconciliables.

Para un grupo de tratadistas, las infracciones penales y el consumo de drogas es un tipo especial de delincuencia, diferenciada únicamente por la edad de los autores.

Para otros, aquellos que se refiere a la especificidad de la situación del menor, cuya conducta aparece normada en una figura penal, consideran que existe un conjunto normativo diverso, diferenciado del Derecho Penal, común en el que debe tomarse en consideración de forma inevitable los aspectos psicológicos y sociológicos y pedagógicos, Este segundo tipo de corriente utiliza normalmente términos como: inconducta, desviación, inadaptación, a sociabilidad, para sociabilidad, marginación y rebeldía.

Las principales diferencias del sistema normativo aplicable a menores infractores de consumo de drogas se pueden resumir como sigue:

a) “El carácter tutelar y protectivos del sistema legal aplicable a Niños Niñas y Adolescentes, que se evidencia en los principios generales que establece el Código de la materia y las normas especiales respecto al procedimiento que debe seguirse para estos casos”.¹⁵

b) La especialización tanto de los Jueces de Niñez y Adolescencia como de los institutos que lo albergan.

c) Las medidas que se adoptan sobre los menores no pueden ni deben tener carácter sancionatorio ni retributivo, tienen la finalidad de reeducar y proteger al menor.

d) En asuntos de menores no existe cosa juzgada e inclusive todo tipo de resolución adoptada sobre ellos es revisable en cualquier momento.

Nuestro sistema jurídico adopta la segunda tendencia doctrinaria, estableciendo como principio general el que los asuntos de de niños, niñas y adolescentes deben tratarse especialmente, en los que debe primar el interés moral, social y biológico sobre cualquier otra consideración según el Código de la Niñez y Adolescencia. Sin embargo, unas son las intenciones del legislador y otras las medidas jurídicas e institucionales que se adoptan para concretar tales principios; de esta manera tenemos que aun cuando y de manera indiscutible el Código de la Niñez y Adolescencia tiene carácter especial, distinto al Código Penal aplicable a los adultos. El menor en el Ecuador no está fuera del Derecho Penal, en razón de que el propio código se adopta terminología y conceptos propios de las ciencias penales, como delito, contravención, imputabilidad y otros semejantes; y, para la correcta interpretación de la norma deberá acudirse necesariamente a las instituciones del derecho penal.

Las infracciones del menor no deben considerarse como un hecho en sí, sino como la culminación de una serie de influencia física, mental, psicológica, social, económica y

¹⁵Luis Mendizábal Oses, *Derecho de menores*, Madrid; editorial Piramide, 1987, p. 8.

coordinada y que puede explicarse por la inadaptación del niño o del joven en su medio ambiente.

Estos principios deberán aplicarse tanto a las conductas que tipifican delitos de acuerdo al Código Penal, como al comportamiento anormal del menor que al revelar un estado de inadaptación constituye un aviso probable de delitos futuros y exige una pronta acción preventiva.

1.5.3- Por lo tanto La Organización Mundial de la Salud OMS

“Rehabilitación se define de la siguiente manera: en lo que respecta al consumo de sustancias, proceso mediante el cual una persona que sufre un problema relacionado con drogas logra un estado óptimo de salud, de funcionamiento psicológico y de bienestar social.”

La rehabilitación suele producirse tras una etapa inicial de tratamiento de desintoxicación y, de ser necesario, de otro tratamiento médico y psiquiátrico. Abarca una variedad de métodos, entre ellos, terapia de grupo, terapias específicas de comportamiento para prevenir la recaída, participación en un grupo de ayuda mutua, estadía en una comunidad terapéutica o en un hogar de transición, formación profesional y experiencia laboral. Existe una expectativa de readaptación social en el marco más amplio de la comunidad.

LA CONDUCTA JUVENIL:

Desde otro punto de vista, la peligrosidad es concepto criminológico, abiertamente no normativo, y considera que:

La conducta humana es peligrosa cuando daña o compromete (pone en peligro) los valores fundamentales de una sociedad, tiene una nota específica que permite caracterizarla y diferenciarla como peligrosa.

La probabilidad real, científicamente establecida constituye pues el presupuesto teórico-jurídico penal de la peligrosidad.¹⁶

Si bien tales valores fundamentales se encuentran comúnmente tutelados por el Derecho Penal eso no significa que el objeto dependa de un mero concepto jurídico.

Las descripciones de comportamientos peligrosos para la sociedad, de acuerdo con las valoraciones y el criterio en el abstracto del legislador y en concreto del juez, pero salta a la vista que pueden existir conductas peligrosas con independencia del marco jurídico-legal.

Por ejemplo, en nuestro Código Penal, el incesto no está catalogado como delito o contravención, pese que puede ser agravante en los delitos sexuales, y la presencia de incesto en la conducta del menor necesariamente tiene carácter de peligrosidad.

Para una mejor comprensión realizo un estudio muy rápido de antecedentes de cómo anteriormente se establecía la peligrosidad del menor para tener un mejor panorama sobre la rehabilitación y reinserción de menores drogadictos según el Reglamento General de aplicación del Código de Ejecución de Penas y Rehabilitación Social (R.O. 399 de 17 de noviembre de 2006) en el artículo 18, se refiere a los índices de peligrosidad que deben ser establecidos para los procesos de diagnóstico y evaluación de los internos, se prevé el que deben realizarse de manera previa los siguientes estudios:

- Diagnóstico de la personalidad
- Síntesis procesal
- Definición criminológica
- Valoración de la creación social
- Índice de adaptación e influencia victimológica.

¹⁶FRANCISO P, Laplaza, *objeto y método de la criminología* Buenos Aires Edición Araya 1990 pp 104 y 105.

Según este mismo artículo son indicadores positivos:

- Personalidad normal
- Lógica procesal
- Comprensibilidad específica en la criminal dinámica
- Reacción social limitada
- Capacitación de adaptación
- Influencia victima lógica circunstancial.

La equivalencia de los parámetros positivos son las siguientes:

Seis..... Sin peligrosidad
Cinco o cuatro..... peligrosidad mínima
Tres.....peligrosidad mediana
Dos o uno.....peligrosidad alta.

De conformidad al artículo 19 del reglamento citado, la Dirección Nacional de Rehabilitación deberá preparar las instrucciones sobre la base de los criterios mencionados, además podrá seguir las reformas necesarias surgidas de la aplicación práctica. En la actualidad toma parcialmente este proceso para evaluar y diagnosticar a los internos.

Los criterios establecidos en el Reglamento citado, a pesar de que significa un indiscutible aporte a la valoración de la conducta delictiva peligrosa, tienen al menos, desde el punto de vista, el carácter de inaccesibles o entendibles para la mayoría de personas, además que reflejan una única tendencia doctrinaria, lo que le rigidez al sistema.

1.5.4. Adolescentes Infractores

Se encuentra también en el Código de la Niñez y Adolescencia, cuyo artículo 306, dice: “Los adolescentes que cometan infracciones tipificadas en la ley penal estarán sujetos a medidas socio-educativas por su responsabilidad de acuerdo con los preceptos del presente Código.”

La violación de las normas produce efectos inmediatos, que van desde el resultado dañoso para el cuerpo social hasta la repulsa de los demás, pasando por el reproche sancionatorio, cuya imposición es atribución privativa del Estado, y que a pesar de los avances en las ciencias penales, siguen poseyendo marcados tintes indicativos, de respuestas o reproches en atención al orden social perturbado por el delito.

Cuando se analiza problemas relacionados con adultos, aun cuando haya diversidad de teorías y concepciones sobre la finalidad de las penas, todas concuerdan en que si se prueba fehacientemente la materialidad del acto delictivo y la imputabilidad de su autor, la imposición de una pena es de rigor. Pero cuando se trata de un menor, es evidente que la capacidad no existe, y así lo reconoce tanto el Código Penal, como otras leyes cuando se trata de menores; y, aun cuando el accionar del menor tipifique un delito la resolución que adopte el Juzgados de la Niñez y la Adolescencia no tiene carácter punitivo aunque se adopte una medida privativa de la libertad del menor.

Sin embargo, en vista de que nuestro sistema es eminentemente legislativo, al abordar el tema de la infracción del menor debe necesariamente hacerse referencia a la problemática del delito. De acuerdo a nuestra legislación, delito es un acto típico, antijurídico y culpable, por lo mismo punible. No existe esta definición en el código pertinente, no obstante, se infiere de la lectura de diversos artículos que tratan sobre las infracciones penales en general. La definición de delito enunciada plantea una serie de consideraciones que pueden y en la práctica dan, múltiples criterios y conflictos de interpretación.

Como consecuencia de la definición a la que me refería anteriormente, cabe considerar como elemento del delito¹⁷

a) La Acción, el acto, en si como algo tangible y sustancial, es el aspecto material cuya autoría debe ser atribuida a una persona. Por lo mismo, no puede sancionarse ni los pensamientos ni los sentimientos, y tampoco se sancionara situaciones o estados permanentes sino las acciones. No obstante, en la legislación y en la práctica, se sancionan estados como la mendicidad y vagancia.

Esta acción necesariamente debe ser efectuada con voluntad y puede consistir en una omisión, cuando existe el deber jurídico de hacer algo.

b) La Tipicidad, entendida como la descripción que hace la ley de una violación penal, que puede consistir en la comunicación de una figura básica como en el homicidio igual matar; o puede hacer una referencia especial al grado de culpabilidad para diferenciar uno y otro delito como entre el hurto y la estafa; en resumen, se presume que si una conducta es típica es antijurídica.

c) La culpabilidad, como un problema subjetivo del delito. Para aprobarla debe haber imputabilidad, que es engrandes rasgos la capacidad de cometer delitos y por tanto le sean reprochables tales actos. Los menores de edad no son imputables y por ello de acuerdo al Código Penal (Artículo 40) se excluye a los menores de su ámbito de aplicación. El tema de la culpabilidad e imputabilidad respecto a los menores de edad tienen una especial importancia para el tema de esta tesis, por lo mismo será tratado más adelante de manera más amplia.¹⁸

d) Si se han cumplido todos los requisitos anteriores, existe punibilidad y debe aplicarse una pena, la misma que puede modificar por circunstancias agravantes y atenuantes y por excusas absolutorias.

¹⁷Guseppe Maggiore, *Derecho Penal* (Bogotá: Tesis 1990).

¹⁸Luis Jiménez de Asúa, *Tratado de Derecho Penal* Buenos Aires pp. 449 y siguientes...

1.6. LA IMPUTABILIDAD DEL MENOR EN LA LEGISLACION MODERNA

En el derecho actual, la situación del menor cuya conducta encuadra una figura penal, es universalmente contemplada de manera específica, siendo su desmembramiento en relación al Derecho Penal ordinario, paulatino e irreversible.

1.6.1. La Imputabilidad del Menor en el Derecho Ecuatoriano

De acuerdo al Código Penal, Artículo 40 el menor de dieciocho años no tiene responsabilidad penal, por lo mismo lo declara sujeto al Código de la Niñez y la Adolescencia.

Art. 40.- (Imputabilidad por minoría de edad). Las personas que no hayan cumplido los 18 años de edad, estarán sujetos al Código de la Niñez y la Adolescencia.

El Código de la Niñez y la Adolescencia, si bien no atribuye imputabilidad a los menores respecto al derecho penal, utilizan términos como responsable, infractor, etc. Le reconoce una capacidad al menor y que es una capacidad de nacer y no de REALIZAR ACTOS JURIDICOS, tomando en cuenta sobre todo que a cierta edad tiene capacidad genérica de distinguir lo bueno de lo malo.

Este criterio coincide en ciertas medidas como el del Derecho Civil, en donde la responsabilidad civil extracontractual (Art. 2246 y 2247 del Código Civil) se la atribuye al menor que haya cumplido dieciséis años, responsabilidad civil extracontractual, siempre y cuando hubiere actuado con discernimiento.

En el primer inciso del Artículo 2246, se estipula expresamente que no son capaces de delito y cuasidelito los menores de siete años de edad. Este inciso consagra un principio de imputabilidad total tomando en cuenta la corta edad, es claro el criterio del legislador sobre el hecho de que un menor de tan corta edad no tiene capacidad de distinguir el bien y el mal.

Es importante señalar las observaciones que respecto a los delitos imputables a menores hace Daniel Hugo Antonio, quien opina:

“La presencia de este tipo de eventos adquieren trascendencia mientras sirvan como medio para detectar una situación de abandono, eventualmente presente, posibilitando así la aplicación de las medidas tutelares correspondientes”.¹⁹

“D, Antonio distingue tres tipos de supuestos de disconformidad delictiva”²⁰

a) **Disconformidad ocasional o accidental**, en la que se catalogan conductas que aparecen normadas en la ley penal, pero que en la etapa del desarrollo son frecuentes como: pequeños Hurtos, lesiones y daños, cuyo accionar por sí solo no determina necesariamente la preocupación de la ley ni la intervención de los organismos de protección, pues el accionar del menor se agota con el resultado, no reconoce otras causas que las de su inestable personalidad ni se muestra como antecedente destacable por su influencia negativa.

b) **Disconformidad ocasional de protección eventual**, puede darse al igual que en la situación anterior, de naturaleza ocasional o circunstancial, pero por la índole de la infracción perpetrada puede proveerse que la conducta observada puede determinar trastornos en la futura evolución personal del menor. Por ejemplo la participación de un menor en un delito de violación o en comportamientos corruptores, en cuyo caso será necesario adoptar medidas tutelares de índole preventiva.

c) **Disconformidad con síntomas de Abandono**, este es el caso que más preocupa al Derecho, es en donde se moviliza y orienta con mayor intensidad el planteamiento de los servicios de tutela, y en el caso también en que los actos delictivos de este tipo ocasionan mayor daño al cuerpo social. Normalmente en estos casos, el accionar del menor tipifica un hecho penalmente ilícito y acompaña a tal accionar un cuadro de dificultades en su desarrollo de

¹⁹Daniel Hugo Antonino, *El Menor Ante el delito* (Buenos Aires: Editoriales Astrea, 1998), pp. 45 y siguientes.

²⁰Daniel Hugo Antonino, *El Menor Ante el delito* (Buenos Aires: Editoriales Astrea, 1998), pp. 45 y siguientes

personalidad, emergente de causales cuya determinación precisa, se considera ineludiblemente necesaria.

Como se manifiesta anteriormente, el delito constituye un síntoma de abandono. Si solo se apreciara el accionar del menor que nos presenta el hecho por el cual ha sido llevado ante los órganos de tutela, se obnubilaría el problema y las soluciones no serían las adecuadas. La preocupación debe trasladarse a los antecedentes del caso, tratando de delimitar las causales que han incidido y continúan haciéndolo respecto al menor, quien con su accionar estaría poniendo de manifiesto que el problema ha adquirido magnitud y se torna imperiosa aplicable el correspondiente tratamiento para superarlo

1.6.2. Factores que intervienen en la conducta de los Niños, Niñas y Adolescentes desviada.

En el caso de la problemática del niño, niña o adolescente cuya conducta desviada encuadra en una figura penal en la que existen factores sociales, biológicos y psicológicos. El reconocimiento de la influencia del factor social sumando a la incidencia del factor biológico dan muestras de las dificultades que ordinariamente se presentan para discriminar los distintos agentes actuantes sobre la conducta desviada, a la par que evidencian la necesidad importante de su tratamiento multidisciplinario y sobre todo en el consumo de drogas.

1.7. DIFERENCIAS ENTRE LA REHABILITACIÓN Y REINSERCIÓN DEL MENOR CON LA REHABILITACIÓN EN EL SISTEMA PENITENCIARIO COMÚN

Antes de tratar sobre las diferencias entre uno y otro tipo de rehabilitación es necesario definir lo que es la rehabilitación y reinserción de menores y lo propio con la rehabilitación aplicada al sistema penitenciario común.

1.7.1. La Rehabilitación y Reinserción de Menores

En el Código de la Niñez y Adolescencia no existe una definición de lo que se entiende por rehabilitación, reeducación y reinserción de menores; sin embargo, en el Reglamento General de Rehabilitación de Menores del Ministerio de Bienestar Social se define a la rehabilitación como sigue:

“La rehabilitación es el proceso integral que orienta conducta de los menores en situaciones irregulares y los capacita en el desempeño de una actividad laboral a fin de integrarlos al núcleo familiar y social como entes positivos para la convivencia comunitaria.

Este proceso se realiza a través de los tratamientos:

- Médicos
- Social
- Pedagógico
- Psicológico y
- Ergológico
- Y otros que completen dicho proceso”.

El reglamento en mención distingue las siguientes instituciones de rehabilitación:

1) Los menores de Tránsito (Art 1ero.-).

Como instituciones que albergan transitoriamente a menores en situaciones irregulares, que han sido aprendidos por la policía u otra autoridad, evitando así su internamiento en calabozos comunes.

Objetivo de las instituciones de rehabilitación de menores:

- a) Atender a menores de edad en situaciones de riesgo

.

b) evitar que los menores sean internados en centros de detención, expuestos al contacto con adultos.

c) Detectar los problemas de los menores a través de las investigaciones realizadas por el servicio social, quien elabora los correspondientes informes a los Juzgados de la Niñez y Adolescencia, a fin de que resuelvan lo más conveniente para el menor.

2) En si los objetivos específicos de las instituciones: no las define como los otros casos, pero detalla sus objetivos.

Objetivos:

a) Acoger a los menores que se encuentran abandonados moral y jurídicamente y que hayan sido enviados por los tribunales de menores,

b) Brindar asistencia integral a los menores internos;

c) Orientar a los menores en su comportamiento;

d) Dirigir: moral, intelectual y afectivamente a los menores observando las teorías aconsejadas por la pedagogía moderna, para convertirlos en elementos útiles a sí mismo y a la sociedad;

e) Realizar estudios bio-psicosociales de los menores con la finalidad de elaborar los informes correspondientes, los mismos que contendrán las recomendaciones pertinentes para los Juzgados de la Niñez y la Adolescencia.

f) Asesorar a los padres de familia para una adecuada orientación de sus hijos en el proceso formativo de su personalidad.

3) Los Institutos Profesionales:

Son instituciones de tipo cerrado, destinados a la psico-rehabilitación de menores con problemas de conducta comprendidos en las edades de doce a dieciocho años, cuyo

internamiento será ordenado por los Juzgados de la Niñez y la Adolescencia de Conformidad con las recomendaciones de las instituciones referidas.

Objetivos de los Institutos Profesionales

- a) Brindar asistencia integral a los menores;
- b) Realizar el tratamiento en los aspectos: moral, psicológica, médico y pedagógico, en base de las dificultades conductuales que presentan los menores, a fin de reintegrarlos a su medio socio familiar, como antes aptos para sí mismos y para la comunidad;
- c) Capacitar al menor en actividades laborales artesanales, acordes a sus intereses vocacionales y aptitudes; a fin de integrarlo al medio de trabajo y superación;
- d) Brindar educación compensatoria, cultivando personalidad integral en el menor .
- e) Orientar a los menores en su comportamiento a de modificar su conducta irregular.

1.7.2. La Reinserción

Con la reinserción social, se trata de ir mucho más allá de los problemas específicos de las drogas. Detrás de las manifestaciones relacionadas con las drogas, existen otros aspectos personales y sociales que habrá que considerar a la hora de hacer realidad la llamada reinserción social.

Desde este planteamiento, se comprende que la tarea de la reinserción no puede quedar únicamente en manos de los profesionales o voluntarios dedicados a tareas y programas concretos de reinserción, sino que existe una responsabilidad que incumbe a toda la sociedad a través de sus instituciones y servicios.

1.7.3. La Rehabilitación aplicada en el Régimen Penitenciario

Toda la concepción del Derecho Penal destaca en la idea de imponer una sanción o pena, por lo mismo, es importante tener una idea general sobre las principales posiciones que existen en la doctrina sobre la naturaleza de la pena.

Naturaleza de la pena: El restablecimiento del orden social alterado por una conducta delictiva se ha considerado a través de los tiempos que se da con la retribución derivada de las medidas sancionatorias impuestas al sujeto perturbador.

Tradicionalmente se ha enfocado a la pena como una prevención, cuya gravedad se relaciona con el valor otorgado al bien vulnerado, según: Mezger la pena constituye una institución social que obra como sanción y constituye un contrapeso exigido por la humana predisposición al delito.

Como reproche, la pena se presenta a modo de individualización gravosa irremediable a quien afrontó las consecuencias legalmente previstas. A este concepto se debe agregar elementos derivados de la materialidad, autoría y responsabilidad.

La amenaza de sanción solo puede ir dirigida a quienes puedan comprenderla y puedan adecuar sus conductas a lo previsto legalmente, aspectos de venganza pública todavía están vigentes al momento de la aplicación de las penas.

La aplicación de las penas pone de manifiesto una actitud social frente al condenado que aparece como rechazo y una tendencia al aislamiento, lo cual impide la normal reintegración del individuo al medio y por, otro índice en la recaída de la conducta delictiva; se convierte en su factor que incide en la frecuencia de este tipo de conducta.

Desde otra perspectiva, y desde una posición doctrinaria más moderna, la pena tiene la finalidad de rehabilitación del delincuente, En este estudio, la Rehabilitación del Menor Drogadicto es la tendencia que se observa en la actualidad. El Derecho Penitenciario como

ciencia autónoma tiene ahora enorme trascendencia y es en base a esta nueva tendencia que se elabora el Código de Ejecución de Penas y Rehabilitación Social vigente.

A partir de la primera guerra mundial, época en la que se fundó la Unión Internacional de Derecho Penal se consagró una serie de principios:

- a) Los problemas relativos al delito y a su represión requiere tanto de una consideración jurídica como social
- b) Los métodos pueden ser variados,
- c) El delito es el resultado de factores endógenos y exógenos,
- d) En la lucha contra el delito no basta la represión y son necesarias las medidas de seguridad; y,
- e) La pena no tiene una finalidad única y debe ser siempre individualizada.

De acuerdo al Código de Ejecución de Penas y Rehabilitación Social (Art. 10) el sistema penitenciario nacional reconoce el principio de la individualización de las penas y en consecuencia debe aplicar en la ejecución de las mismas, la individualización del tratamiento.

Según el artículo 11 del Código citado, el sistema penitenciario nacional tiene como objetivo la rehabilitación social de los internos, proyectada hacia su reincorporación a la sociedad, y a la prevención de la reincidencia y habitualidad, como miras a obtener la disminución de la delincuencia.

De conformidad al Código citado y su reglamento general de aplicación, se establece el “régimen progresivo” como el conjunto de acciones técnico-administrativas por medio de las cuales el interno cumple la pena que le ha sido impuesta, en uno de los centros de rehabilitación social (Art. 13 Código de Ejecución de Penas y Rehabilitación Social) asciende o desciende de cualquiera de los niveles ahí establecidos.

El régimen progresivo se caracteriza por:

- a) La individualización del tratamiento;
- b) La clasificación biotipológica delincuencial;
- c) La clasificación de los Centros de Rehabilitación;
- d) La adecuada utilización de los recursos legales en beneficio del interno”.

Para los fines de diagnóstico, pronóstico y ubicación de los internos de los centros de Rehabilitación Social, se adopta el régimen basado en el siguiente procedimiento:

a) Diagnósticos:

- 1.- Estudios del delito;
- 2.- Estudio socio-familiar y ecológico;
- 3.- Estudios médicos y psicológicos
- 4.- Definición del mecanismo microdinámico; y
- 5.- Definición del índice de peligrosidad.

b) Pronostico

Establecimiento de las escalas de peligrosidad en base al nivel de adaptación para la progresión en el sistema.

c) Ubicación poblacional en base a la siguiente clasificación biotipológica:

- 1.- Por estructura normal;
- 2.- Por inducción;
- 3.- Por inadaptación;
- 4.- Por hipoevolución estructural; y,
- 5.- Por psicopatía.

En cada centro de rehabilitación la progresión se realizara por la evaluación permanente del interno, en base a los aspectos sociales, biopsicológico, laboral y disciplinario.

El régimen interno en los Centros de Rehabilitación Social comprenderá los siguientes periodos:

- 1) Internación para el estudio criminológico y clasificación delincuencia.
- 2) Rebajas;
- 3) Prelibertad;
- 4) Libertad controlada;
- 5) Ubicación poblacional tratamiento.

1.7.4. Clasificación de los Centros de Rehabilitación Social:

1.- **De seguridad máxima**, en los cuales primará el aislamiento, la disciplina y la custodia. La distribución de los internos se efectuará en grupos no mayores de veinte personas;

2.- **De seguridad media**, en los cuales primara el trabajo y la educación. La distribución de los internos se realizara en grupos no mayores de cien personas.

3.- **De seguridad mínima**, en los cuales primara el trabajo y la educación autocontrolados. La distribución de los internos se realizará en grupos homogéneos, no mayores de diez personas. En este nivel se organizara y funcionara las fases de prelibertad y libertad controlada en cualquiera de sus formas, y

4.- **Los establecimientos especiales**, para los sindicatos, procesados y contraventores, a quien se les proporcionara las asistencias especiales correspondiente, sin perjuicio de que en atención al grado de peligrosidad del detenido, a criterio del departamento correspondiente del centro, se lo ubique provisionalmente en lugar apropiado, proporcionándole además un tratamiento acorde con su situación.

La ubicación poblacional y el tratamiento de los internos se realizara mediante el sistema de progresión, en base a la ley, los reglamentos y en base a estas normas generales:

1.- En los Centros de Máxima Seguridad

- a) La Disciplina, fundamentada en el aislamiento nocturno individual, con horarios fijos, descanso reglamentado y comunicación indirecta.
- b) La educación, mediante la alfabetización y escolaridad obligatoria reglamentada y la educación física obligatoria.
- c) El trabajo común reglamentado, que se realiza en grupos no mayores de veinte personas; y
- d) La salud Integral, el aislamiento preventivo y tratamiento permanente.

2.- En los Establecimientos de seguridad media:

- a) La disciplina basada en el aislamiento nocturno por grupos homogéneos, con horarios, descansos y visitas reglamentarias;
- b) La educación por medio de la escolaridad obligatoria, opciones educativas, cultura física e instrucción general.
- c) El trabajo obligatorio y reglamentado, con capacidad laboral; y
- d) La salud integral y tratamientos permanentes.

3.- En los Establecimientos de Seguridad mínima:

- a) La disciplina, fundamentada en la convivencia en grupos afines sin aislamiento, con horarios y descansos autoestablecidos y supervisados, salidas reglamentadas y evaluadas;

- b) La educación que será técnica, secundaria y superior con cursos de especialización;
- c) El trabajo que será obligatorio y autoregulado, con promoción laboral y capacitación;
- d) La salud integral, la evaluación del nivel de adaptación individual, familiar y colectiva.

De lo expuesto brevemente se puede concluir:

- 1) Si bien los términos PENA y MENOR son irreconciliables, las motivaciones y finalidades vigentes en el campo del Derecho Penal y Penitenciario moderno no resultan totalmente extrañas en el comportamiento juvenil desviado.
- 2) Las diferencia básicas entre el un sistema de rehabilitación y el otro serian:

1.- La legislación ecuatoriana ha diferenciado la situación legal del menor con respecto a la del delincuente común y prevé un régimen especial protectivos, a cargo de instituciones especiales.

El régimen especial distingue en primera instancia los menores de edad, o quienes se los reconoce una imputabilidad absoluta por lo mismo en el código de la materia se establece que los niños y niñas son absolutamente inimputables y tampoco son responsables; por tanto, no están sujetos ni al juzgamiento ni a las medidas socio-educativas contempladas en este Código.

Art. 326.- Motivos de aprehensión. Los niños de tan seria edad no incurren en conducta irregular y por ello se aplica sobre ellos ni el procedimiento si las medidas previstas en la ley para tales casos.

Los menores en esta situación, el que careciera de hogar o familiares o guardadores, ingresarían automáticamente a los centros de protección, como los hogares infantiles, orfelinatos, etc.

Para los menores, cuando de las circunstancias del caso se derive la necesidad de tomar medidas de protección, éstas se tomarán respetando las condiciones y requisitos del presente Código. Y fija un procedimiento especial aplicable en casos de conducta irregular a “delictiva” dentro del cual se adoptaran las resoluciones que más favorezcan al menor y que puedan consistir en la disposición del ingreso del menor a los centros especializados.

2.- En el campo penitenciario, la rehabilitación plantea una situación ambivalente, en donde esta institución aparece como un “compromiso entre los dos extremo: de un lado, se consigue la cancelación (no extinción) de los antecedentes penales y, de otros, la demostración de una cierta predisposición o aceptar reglas sociales por parte del delincuente durante un tiempo”²¹

En el campo de derecho de menores, la rehabilitación se confunde con reeducación supone la obligación de un tratamiento especializado con la finalidad de que el menor recupere la guía y la educación que no tuvo en el momento que las requiere y con el fin de prevenir que sus acciones le lleven a delinquir en la edad adulta.

3.- Aunque en la exposición de motivos del Código de Ejecución de Penas y Rehabilitación Social se afirma que se pretende la reinserción social de los condenados la rehabilitación se conceptúa “como un derecho subjetivo del condenado de mostrar su arrepentimiento y adaptación a las condiciones sociales.” De ahí que autoridad “tiene la obligación y no el derecho a conceder rehabilitación si se cumplen las condiciones.”²²

En el campo de menores, la reeducación y rehabilitación de los mismos, no solo se aplica respecto a aquellos que han configurado un delito con su accionar sino a los menores en situación de abandono cuya conducta se califica de irregular.

²¹ Muñoz Conde, *El computo del tiempo para la cancelación de antecedentes penales de los condenados condicionalmente*, Boletín informativo del Ministerio de Justicia citado por Manuel Grosso Galván, *los antecedentes penales Rehabilitación y control social Barcelona España SA 1983 pp. 223 y siguientes.*

²² *Ibíd*em Pág. 44

4.- Para que la rehabilitación en el sistema penitenciario se dé, necesariamente debe haber existido orden de detención por la autoridad competentes (Art. 38 Código de Ejecución de Penas y rehabilitación Social) y cuyo cumplimiento debe llevarse a cabo en los centros de rehabilitación del país y solo después de que se cumplan las condiciones fijadas en tal código y sus reglamentos se otorgan los certificados correspondientes (Art. 47 código citado)

La rehabilitación y reeducación de menores debe realizarse mediante tratamientos especializados, en los que se brindan no solo la educación convencional sino que se aplica la pedagogía correctiva y se prefiere que los métodos a utilizarse involucren y de la sociedad.

5.- A pesar de que el sistema aplicado en el sistema penitenciario es el progresivo, al igual que en el sistema de menores; son completamente diversos y los son por la finalidad que persigue uno y otro sistema de rehabilitación; que se explica en primer lugar por la finalidad de las penas y por los principios generales que gobierna el Derecho Penal y el Derecho de menores, sobre lo cual se ha hablado en otra parte de esta tesis.

En los centros de rehabilitación penitenciarios, la rehabilitación se efectúa durante el tiempo en que el reo cumple la condena, y las rebajas de las penas, las fases de prelibertad y libertad controlada son excepcionales y previo el cumplimiento de los requisitos previstos en el código respectivo.

En el caso de los menores, contrariamente a anterior, se prefiere evitar el internamiento del menor y lograr que el ambiente en el que se le brinde la reeducación sea lo más asimilable al hogar y a la sociedad para una reinserción eficiente.

7.- La rehabilitación aplicable a delincuentes comunes puede durar solo el tiempo que dure la condena y no puede extenderse bajo ningún concepto; de tal manera, que vencido el tiempo previsto para el cumplimiento de la pena, el condenado debe ser puesto en libertad, haya o no logrado, “rehabilitación” (haber progresado dentro del centro, demostrado buena conducta y cumpliendo los requisitos previstos en la ley pertinente; rehabilitación que además se aprobara con el respectivo certificado).

8.- En asuntos de menores, como las medidas que se adoptan respecto a la rehabilitación de los mismos, no pueden ni tienen la misma finalidad que las penas aplicadas en el Derecho Penal, la rehabilitación como reorientación del menor y en general como la preparación para la reinserción social, constituye un fin en sí misma, explica que los menores pueden permanecer más tiempos que el fijado inicialmente por el Juez de la Niñez y Adolescencia, o que se ordene su reingreso cuantas veces fuere indispensable para asegurar que se cumpla el proceso como la rehabilitación comprende además la preparación profesional del menor, para asegurarle que culmine sus estudios y solo podía salir previa orden de la Juez de la Niñez y Adolescencia, siempre que existan informes que le aconsejen, elaborados por los servicios técnicos de los adscritas juzgados.

CAPITULO II

2. RÉGIMEN LEGAL DE LA REHABILITACIÓN Y REINSERCIÓN DE ADOLESCENTES

2.1. PRINCIPIOS CONSTITUCIONALES SOBRE LA REHABILITACIÓN Y LA REINSERCIÓN DE ADOLESCENTES

Para dar una adecuada solución, en este punto será necesario saber cuál es la medida que nuestra Constitución de la República del Ecuador desea tomar con respecto al problema, para ello, será necesario recurrir a su espíritu, manifestado en su historia fidedigna y en otras fuentes inspiradoras. Debido al carácter eminentemente social de la Rehabilitación y Reinserción Social.

En la Constitución de la República del Ecuador no existen disposiciones específicas respecto a este tema, no obstante, consagrada una serie de principios que tienen una estrecha relación.

Estos principios pueden dividirse en dos grupos, los primeros como directos, por su referencia a menores y los dos siguientes como indirectos por referirse a la aplicación del Derecho en general y del Derecho Penal, que en la práctica se aplica por analogía en el campo de menores sujetos a procesos de rehabilitación y reinserción.

Directos

1) Sobre la Familia: El artículo 67 de la Constitución de la República del Ecuador califica a la familia como núcleo que favorezcan integralmente la consecución de sus fines. Estas se constituirán por vínculos jurídicos o de hecho y se basarán en la igualdad de derechos y

oportunidades de sus integrantes. Además es un ente fundamental de la sociedad y le garantiza las condiciones morales, culturales y económicas que favorezcan la consecución de los fines.

El Artículo 69 de la Constitución de la República del Ecuador propugna la paternidad responsable y la educación apropiada para la promoción de la familia.

Principio que guarda estrecha relación con lo que se ha dicho respecto a la prioridad que debe darse a la reintegración del menor a su medio familiar, cuando está sometido a un proceso ante los Juzgados de la Niñez y Adolescencia.

2) Sobre la Protección y Amparo del Menor: (Art. 44 de la Constitución de la República del Ecuador): se establece el fundamento de la función tutelar del Estado respecto del menor o personas y grupos de atención prioritaria. Se garantiza su amparo, se dice que su crecimiento y desarrollo deben ser adecuados para su integridad moral física, psíquica y sexual así para su vida en el hogar.

Indirectos:

1) Al consagrar los derechos de la persona (Tít. II Capítulo Octavo Derechos de Protección Art. 76.numeral 3ro. Constitución de la República del Ecuador): al referirse a la aplicación de leyes penales se establece el principio general de que nadie puede ser reprimido por acto u omisión que al momento de cometerse no estuviere tipificado ni reprimido como infracción penal, ni podrá aplicársele una pena no prevista en la ley.

Los problemas de conducta inadecuada son tratados con criterios eminentemente legalistas, aparte de que el propio Código de la Niñez y Adolescencia utiliza términos propios de Derecho Penal, a lo que se suma la forma de llevar el procedimiento en la práctica que tiene una clara asimilación a los menores, consagrado en el código de la materia, sin embargo la referencia impropia a este tipo de principios fundamentales debe catalogarse como las mínimas garantías que se debe reconocer a un menor sujeto a procedimientos especiales, porque en

mucho de los casos no se respetan a los niños y jóvenes involucrados ni las garantías de los reos comunes.

2) El principio de que ninguna persona puede ser distraída del juez componente, principio básico en asuntos de menores, solo los Juzgados de la Niñez y la Adolescencia tienen competencia para resolver sobre este tipo de asuntos. Y la especialidad debe reflejarse además en los establecimientos destinados a la rehabilitación y reinserción de los mismos.

3) La presunción de inocencia es otro principio fundamental que debe garantizarse a los menores, que complementa el artículo 311 de la Constitución de la República del Ecuador; aplicable especialmente cuando se le imputa la realización de una “infracción del menor”.

4) El derecho de defensa, establecida en el Art. 313. De la Constitución de la República del Ecuador que es una mínima garantía que se debe reconocer al menor sometido a procedimiento especial por infractor.

Y el artículo **364** de la Nueva Constitución, 2008 dice que:

“Las adicciones son un problema de salud pública. Al Estado le corresponde desarrollar programas coordinados de información, prevención y control del consumo de alcohol, tabaco y sustancias estupefacientes y psicotrópicas; así como ofrecer tratamiento y rehabilitación a los consumidores ocasionales, habituales y problemáticos. En ningún caso se permitirá su criminalización ni se vulnerarán sus derechos constitucionales”. Constitución de la República del Ecuador.

2.2. PRINCIPIOS GENERALES SOBRE MENORES

De manera general la legislación nacional reconoce al menor el derecho de permanecer y desarrollarse en el seno de su propia familia. Las situaciones en las cuales el desarrollo del menor no tiene lugar en el seno familiar tienen jurídicamente un carácter excepcional.

La función tutelar consagrada en la Constitución se concreta en la disposición del Código de la Niñez y la Adolescencia que establece entre sus principios fundamentales el derecho de protección y asistencia respecto al Estado y la calidad de integral de la protección (Art. 1 y 8 Código de la Niñez y la Adolescencia).

Corresponde al Ministerio de Bienestar Social formular, dirigir y ejecutar el plan general de protección de menores (Art. 161 Código de la Niñez y la Adolescencia) para cuyo cumplimiento contara con organismos educativos, instituciones jurídicas y establecimientos de bienestar y asistencia social (Art.167 del mismo Código) debiendo estos destinos estar organizados con las características de un hogar familiar y sus servicios serán gratuitos (Art. 169 y 170 del Código de la Niñez y la Adolescencia).

Para la solución de conflictos surgidos a propósito de la aplicación de leyes especiales en materia de menores se establece, en el artículo 262 del código de la materia, Jurisdicción y competencia de los Jueces de la Niñez y Adolescencia. Corresponde a los Jueces de la Niñez y Adolescencia, dentro de sus respectivas circunscripciones territoriales, el conocimiento y resolución de los asuntos relacionados con la responsabilidad del adolescente infractor, de que trata el Libro cuarto.

Los Jueces de la Niñez y Adolescencia son órganos jurisdiccionales especiales, que están obligados a tratar los casos sometidos a su conocimiento “no como litigios” sino como problemas especiales de menores en cuya solución ha de primar el bienestar del menor sobre cualquier otra consideración.

La legislación nacional no toma en cuenta al adolescente y su formación como objetivo de tratamiento sistemático. Hace referencia a ella en forma parcial y al respecto se encuentran alusiones al respecto en distintos cuerpos legales. La Constitución hace referencia exclusivamente a la educación, y se incluye aspectos relativos a la protección de su integridad personal, física, psicológica, cultural afectividad y sexual, y no toma en cuenta mecanismos efectivos para su desarrollo como deporte y la recreación cuestiones que integran al tratamiento general de la familia.

La educación está consagrada en la Constitución de la República del Ecuador como deber primordial, la cual debe propender el desarrollo integral de las personas. No se especifica nada sobre el menor quienes deben considerarse implícitamente incluidos.

Se reconoce el derecho que tienen los padres de educar a sus hijos (Art. 26 Constitución de la República del Ecuador con una adecuada educación académica para la promoción de la familia (Art. 66, numeral 2 de la Constitución de la República del Ecuador).

La familia.- Derechos:

El menor tiene derecho a permanecer y desarrollarse en la familia (Art. 22 Código de la Niñez y Adolescencia) su desarrollo debe producirse de preferencia en su seno (Art. 65 Código de Bustamante). No obstante, si la permanencia del menor dentro de ella le significa peligro se considera abandono y debe sujetarse a las reglas correspondientes.

Los padres tienen derecho a educar a sus hijos y darle la educación que estimen correspondiente. Según la ley de Educación nacional vigente. Dicha educación se dirigirá por el padre, quien podrá castigar y corregir moderadamente a sus hijos. A falta del padre lo hará la madre y a falta de ambos, su tutor o curador. Pueden también los abuelos encargarse de la educación de nietos a falta de insuficiencia de los padres.

Familia.- Obligaciones:

Es deber de los padres dar una educación conveniente a sus hijos Ley de Educación.

Como los padres son responsables por la educación que reciban sus hijos, les tocara responder por los delitos civiles resultado de la mala educación de sus hijos menores (Art. 2248 Código Civil).

Los padres o representantes legales son responsables por el cumplimiento de la escolarización regular de los menores igual manifiesta la ley de Educación que comprende los niveles pre-primarios, primario y medio.

Rol del Estado:

Al consagrarse a la educación como deber primordial del Estado (Art. 26 de Constitución de la República del Ecuador) y por tener la obligación legal de proteger y asistir al menor, el Estado debe vigilar el cumplimiento del deber que tienen los padres de educar a sus hijos según la ya mencionada ley de Educación y facilitar el ejercicio de este derecho. Así mismo se garantiza la igualdad de acceso a la educación.

Formación integral del menor:

Protección Socio Cultural.-

Este tipo de protección está dada básicamente por las prohibiciones que se estatuyen respecto a menores como las siguientes:

- a) Se le prohíbe realizar los trabajos considerados peligrosos para un desarrollo moral y físico, el trabajo nocturno a excepción del servicio doméstico.

- b) Se le prohíbe el ingreso a espectáculos calificados de nocivos a su formación intelectual y moral.
- c) se le prohíbe el ingreso a lugares de expendio de bebidas alcohólicas. Lo mismo, a lugares de juegos de azar o accionados con monedas o de apuestas de dinero.
- d) Se le prohíbe tener lecturas inmorales.
- e) Se le prohíbe conducir vehículos de motor por ello no puede otorgársele breve.

2.2.1. Situaciones Especiales de Protección del Menor:

En la legislación colombiana se define la protección al menor como el conjunto de actividades tendientes a proporcionarle un desarrollo integral.²³ Esta protección puede ser: Preventiva, si está encaminada a evitar el abandono del niño y la desintegración familiar; especial, cuando consiste en un tratamiento integral, legal, nutricional y social al menor desprotegido o en peligro físico o moral, al que tiene limitaciones físicas y mentales y al que tiene problemas de conducta por desaparición social o por violación de la ley.

a) **Menores en situación de abandono, peligro físico o moral ocasionados con voluntad o participación de padres**, si son abandonados en lugares públicos o en manos de extraños o en instituciones asistenciales. Son los niños objeto de maltratos, crueldad, violencia carnal, negligencia, mendicidad y vagancia o propósito de lucro con consentimiento o participación de padres o terceros. menores s cuyos padres o responsables estando capacitados incumplan con la obligación de darles alimentación, abrigo, seguridad, educación y protección en general, Madres solteras Adolescentes de edad rechazadas por su familia por perjuicios sociales o pautas morales rígidas.

b) **Menores en situación de desamparo o peligro por razones ajenas a la voluntad de sus padres**, así: huérfanos carentes de adultos responsables de su cuidado, los que han

²³Perla Pinillos de Hoz, *Criterios Utilizados en Colombia para fijar la responsabilidad penal del menor; tesis Pontificia Universidad Javeriana facultad de ciencias Jurídicas y Socio-Económicas (Bogotá 2004).*

abandonado voluntariamente el hogar y han perdido los nexos familiares, los hijos de reclusos sentenciados largo tiempo carentes de adultos responsables de su cuidado, menores que han perdido nexos familiares por desaparición accidental de padres que por enfermedad, ignorancia o miseria o cualquier otro motivo están en incapacidad física o mental de atenderlos y carecen de cuidado de otros adultos, las madres solteras Adolescentes carentes de familia o personas responsables a los hijos de padres hospitalizados o detenidos provisionalmente.

c) **Menores que requieren tratamiento especializado**: si tiene alteraciones en el área física, afectados en lo intelectual o en conducta disocial o con trastornos severos a la personalidad.²⁴

En la legislación ecuatoriana no existe una definición sistemática de los casos en que los menores deben ser sujetos de especial protección estatal. Se encuentra establecida la protección especial en los Arts. 38 numeral 2, en el 41, 46, 78, de la Constitución de la República del Ecuador. Y en el Código de la Niñez y Adolescencia en los Arts. 57, 193 numeral 3.

Es el estado de abandono de menor, por merecer la protección del Estado, se podría sostener que el Estado asume una “tutela Pública”. Es decir la guarda que ejerce a través de guardadoras o de servicios de protección. El Estado debe promover la atención y rehabilitación de menores y madres abandonadas o huérfanos y proporcionar el servicio de protección de la menores.

2.2.2. La colocación Familiar o el Acogimiento Familiar (Art. 220 Código de la Niñez y Adolescencia)

Es una institución de protección para los menores que por diversas situaciones carecen de un hogar para vivir y se prefiere este tipo de protección que el internamiento en establecimientos protectivos. Se dota de un familiar artificial a quien se encuentra privada de ella. El hogar que admite al menor tiene la obligación de alimentarle, educarle y asistirle como si se tratara de su propio hijo.

²⁴Luz María Restrepo, *Protección Legal del Menor en Colombia Tesis Pontificia Universidad Javeriana, Facultad de Ciencias Jurídica Y socio económicas (Bogotá 1995).*

Tiene carácter de provisional (Art. 220 Código de la Niñez y Adolescencia) y procede cuando el menor se halla en estado de abandono natural o moral o se conduce de un modo irregular sin que sus padres den las suficientes garantías de vigilancia, cuidado y corrección.

Antecedentes del acogimiento familiar:

- a) Abandono material o moral del menor,
- b) Si el menor presenta conducta irregular, cuya corrección no puede ser garantizada por los padres,
- c) En caso de que la adopción haya terminado y el menor sea huérfano y carezca de familia a la cual reintegrarse,
- d) Si el menor corre peligro al permanecer en la familia,
- e) Si le falta al menor una familia en el cual pueda vivir y desarrollarse, bajo el cuidado de personas adecuadas sobre todo si los padres son inhábiles para hacerlo.

En la colocación familiar debe darse preferencia a parientes cercanos, salvo que sea inconveniente para el menor (Art. 221 y 222 Código de la Niñez y Adolescencia). Puede ser solicitado por la persona con derecho preferencial sobre el menor, pariente y quienes tengan vínculos afectivos, al Juzgado de la Niñez y la Adolescencia le toca resolver, y debe preferirse esta al internamiento en instituciones de tipo cerrado.

Efectos del acogimiento Familiar:

Genera derechos y obligaciones:

- a) El custodio debe rendir caución sobre los bienes del menor si los tuviere,
- b) Debe hacerse un inventario de los bienes del menor (si lo tuviere)

c) Dar al menor, alimentación y educación como hijo propio. No existe norma por la que se le dé al custodio la posibilidad de corregir al menor, esa facultad la tiene el que ejerce la patria potestad,

d) Los padres o ascendientes deben sufragar los gastos de remuneración y colocación del menor, los gastos deben ser reintegrados:

Derechos:

- a) El hogar que acoge al menor tiene derecho a que se le reintegren los gastos,
- b) El menor tiene derecho a que el hogar lo asista como hijo propio.

Colocación en los institutos de protección:

Es la que se da en los centros de protección que dan alojamiento, cuidados, educados y formación a la niñez y adolescencia necesitadas. Un hogar transitorio destinado a recibir a quienes la necesidad de ser separados de sus familias o que carecen de ellas, en donde se les brinda protección mientras se decide sobre su situación.

La legislación ecuatoriana de niñez y adolescencia no define esta institución; no obstante en la ley actual requiere aplicar la garantía constitucional de amparo al menor (Art. 39, Constitución) y se estaría dando un derecho de asistencia social al menor (Art. 42 de la Constitución)

Antecedentes para que un menor se colocado en instituciones de colocación:

- a) Falta de familia del menor,
- b) Peligro moral o material para el menor si permanece con la familia,

- c) Si ha concluido la adopción y existe informe en este sentido del servicio social,
- d) en conflictos de tenencia del menor entre padres por separación o divorcios o entre parientes hasta que el juez resuelva,
- e) Si el menor tiene conducta irregular debe internarse en un centro de rehabilitación para darle formación integral.

Pueden existir instituciones privadas, públicas y mixtas, según la fuente de financiamiento y creación.

Por el tipo de organización pueden distinguirse:

- a) Las instituciones cerradas que se caracterizan por dar servicios al menor en forma masiva y siempre en un local, con escasas oportunidades de desarrollar en la sociedad misma.
- b) Las abiertas. Aquellas en las que se da un servicio de protección al menor con un constante contacto de lo que es la vida familiar.

Entre las instituciones masivas o cerradas se incluyen los hogares infantiles para huérfanos, las residencias juveniles y otros similares.

La doctora Mariana Argudo distingue a las instituciones entre hogares de tipo preventivo y transitorio, que son aquellos que reciben a menores sin problemas de conducta, pero en situaciones que reciben a menores sin problemas de conducta, pero en situaciones de abandono, ya se trate de hogares de tipo cerrado como lo ORFELINATOS, destinados a menores en completo abandono por desconocimiento de la identidad de padres o la perdida de la unidad familiar; los HOGARES JUVENILES para Adolescentes entre doce y dieciocho años que carecen de hogar propio y los CENTROS ASISTENCIALES para madres solteras menores de edad (que dependen del Ministerio de Bienestar Social).²⁵

²⁵ Mariana Argudo Chejin, *Derecho de menores* (SENDIP Quito 1993).

2.3. FORMAS RESPECTO A LAS REHABILITACIÓN Y REINSERCIÓN DE NIÑOS (AS) Y ADOLESCENTES

Antes de entrar a analizar de manera concreta este punto es necesario referirse a las medidas que se adoptan en nuestro sistema para corregir las infracciones de los menores.

2.3.1. Medidas de represión

Encaminadas a prevenir al menor en procura de que reoriente su conducta. Consiste normalmente en aviso o amonestaciones efectuados por la autoridad al menor que ha incurrido en una conducta calificada como infracción, pero que no denota peligrosidad.

El Código de la Niñez y Adolescencia no hace referencia expresa a este tipo de medidas, sin embargo tiene esta característica la situación prevista en el artículo 232 del mismo código, por el que el menor a los padres, guardadores o personas con quienes viva, siempre y cuando provenga de un hogar organizado y el hecho calificado como infracción por el Juzgado de la Niñez y la Adolescencia no revelare peligrosidad a juicio de este.

2.3.2. Medidas Restrictivas de la Libertad

La libertad individual es uno de los derechos fundamentales garantizada por la Constitución de la República del Ecuador (Art. 66, numeral 29.) sin embargo, en asuntos de menores la libertad tiene que tomarse junto a otros menores, primero, el menor tiene como garante fundamental vivir con su familia (Art. 44 Constitución), segundo sus padres la de educarlo según sus convicciones (Art 69 inciso 5to Constitución), terceros; el estado protege a los progenitores en el ejercicio de la autoridad paterna. Por estas circunstancias, que partes de la consideración de que el menor necesita de una guía y de personas adultas por su inmadurez natural, es que la libertad de los niños niñas y adolescentes debe verse matizada con las consideraciones que se hicieron.

Las medidas restrictivas de la libertad consistirán, por lo mismo, en la importancia de limitaciones a la misma, sin llegar a su internamiento, como en los casos previstos en el art. 323 Código de la Niñez y Adolescencia, es decir cuando existen situaciones protagonizadas por menores cuya conducta a juicio del Juzgado de la Niñez y la Adolescencia no ofrece peligro y cuyas condiciones de vida, trabajo y ambiente familiar son favorables, en cuyo caso al declarar terminado el internamiento provisional, lo confía al cuidado de la familia y a la vigilancia del servidor social hasta que cumpla dieciocho años. Limitaciones que no van a afectar solo al menor. Sino que la familia entera tiene la obligación de velar porque el mismo reoriente su conducta y dar las garantías necesarias para que el servidos Judicial de menores vigile tal comportamiento.

2.3.3. Medidas Preventivas de La Libertad

En este tipo de medidas se debe tomar en cuenta las recomendaciones hechas. Frente al derecho del menor y de la familia de vivir juntos en el hogar, se ordena el internamiento, que implica permanecer de libertad puede ser de varias clases:

a) Provisional: El conocer de hechos de infracciones del menor El Juzgado de la Niñez y la Adolescencia puede disponer el internamiento provisional del menor implicado. Una vez dictada la resolución que confirme la culpabilidad del menor el juzgado confirmara el internamiento y caso contrario, dispondrá su regreso (art 325 Código de la Niñez y Adolescencia)

b) De Rehabilitación reeducación o readaptación: todo dependiendo del caso y de acuerdo a la peligrosidad demostrada (Art. 330 Código de la Niñez y Adolescencia)

De acuerdo a este artículo se entenderán diferenciando dos tipos de instituciones una de rehabilitación y otra de reeducación o readaptación, o socio-educativas.

Se podría entender que los centros de readaptación o reeducación son para casos de infracciones según la referencia que se hace de la primera al describir la infracción (art. 369 numeral 8. Código de la Niñez y Adolescencia); y los de rehabilitación para los casos de infracciones; sin embargo en estas disposiciones del Código de la Niñez y Adolescencia cuando se hace referencia a este tipo de centros no se hace ningún tipo de distinción y en la práctica también se da esta situación.

Para poder tener una idea clara sobre la rehabilitación y reinserción de menores es necesario conocer las fases que se dan en este proceso, y que son parte de un procedimiento legal a seguirse, mas no a la forma en que se realiza la rehabilitación propiamente dicha, cuyas reglas y fases dependerán de los métodos que se apliquen.

Fases de la rehabilitación

1) La detención:

Normalmente, la detención del menor se hace por intermedio de la fuerza pública a pesar de que su intervención debe tener carácter de excepcional en razón de las circunstancias (art 327 Código de la Niñez y Adolescencia).

Los menores detenidos deberían ser puestos a órdenes del Juzgado de la Niñez y la Adolescencia en el término perentorio de veinticuatro horas que fija la ley (art. 328 Código de la Niñez y Adolescencia)²⁶

Los menores detenidos tanto en la comisaria como en las intendencias son privadas de la libertad mientras prueben la circunstancia de ser menores, contraviniendo el art 5; del código de la materia que establece; “ si existiere duda acerca de la edad de una persona, se la considerara menor mientras se pruebe lo contrario.”

²⁶Protección y rehabilitación de menores en el ecuador Conade. Quito.

En el periodo de encarcelamiento en las dependencias policiales, los menores son víctimas de los excesos que se cometen las autoridades policiales en los procesos de investigación y represión,

Normalmente, la detención hecha por elementos de la policía responde: a la presentación de una denuncia de un adulto, familiar o no; a la inculpación que se hace al menor de un hecho delictivo; o de uno que sin serlo revista peligrosidad, tiene un significativo peso en la forma en que valoran los hechos, por lo general el niño no tiene la razón, su palabra no tiene valor.

Sin embargo, se dan casos en que el apresamiento del menor puede ocurrir por “sospecha” o simplemente por “ser conocido”, muestra ésta última del indeleble sello que deja una antigua detención.

El muchacho detenido está sujeto al parte policial, primer y trascendental diagnóstico; valoración de la mayor importancia para la ubicación y destino del caso.

El parte policial establece las pautas para las futuras “valoraciones técnicas” e incluye definitivamente en ellas. El parte normalmente contiene una relación de hechos, elaborado generalmente por personal mal preparado y que puede, como sucede en casos denunciados, usar el informe tendenciosamente sobre todo en casos de reincidentes.

Esta relación con la policía y su poder, crea en los menores actitudes de fatalismo; de circunstancialidad dependencia profunda. De ahí que en, primera instancia del proceso de rehabilitación, lo hace preconciéndolos como parte del proceso carcelario.²⁷

²⁷Max Aguirre, *Una Experiencia de Rehabilitación, cuadernos INNFA, No 4, (INNFA; Quito 2009.*

2) **El Diagnóstico:**

De acuerdo al código de la materia (Art. 38 numeral.7.) a petición de los Juzgados de la Niñez y Adolescencia las Clínicas de conducta deben diagnosticar la infracción de un menor y fijar su tratamiento. Estas instituciones no existen en la práctica por lo que sus funciones han sido asumidas por las casas de Rehabilitación a pesar de que sus funciones (Art. 27 Código de la Niñez y Adolescencia) deberían ser el internamiento y estudio de la personalidad de los menores dedicados al tránsito y uso de estupefacientes y sustancia psicotrópicas.

Estas funciones asignadas en la práctica a las instituciones de rehabilitación establecidas por el Ministerio de Bienestar Social, que contiene el Funcionamiento de las instituciones de Rehabilitación de menores del Ministerio de Bienestar Social.

Como se expresó, el menor que llega a las instituciones de rehabilitación normalmente lo hace con un cúmulo de experiencias negativas a las que suman el ambiente poco acogedor de esta institución, con un régimen disciplinario rígido e impuesto verticalmente, lo que puede producir reacciones y defensas caracterológicas que pueden distorsionar los criterios valorativos sobre el comportamiento del menor.

La cantidad de variables mencionadas inciden a la larga en la validez del diagnóstico y por tanto en las recomendaciones que se hagan en él.

De conformidad a lo citado en los lineales anteriores, las Instituciones de rehabilitación tienen los siguientes objetivos:

- a) Acoger a los menores que se encuentran abandonados moral y jurídicamente y que hayan sido enviados por los Juzgados de la Niñez y la Adolescencia.
- b) Brindar asistencia integral a los menores internos,
- c) Orientar a los menores en su comportamiento;

- d) Dirigir; moral, intelectual y afectivamente a los menores, observando las teorías aconsejadas por la pedagogía moderna, para convertirlos en elementos útiles a sí mismo y a la sociedad;
- e) Realizar estudios bio-psico-sociales de los menores con la finalidad de elaborar los informes correspondientes, los mismos que contendrán las recomendaciones pertinentes para los Juzgados de la Niñez y la Adolescencia;
- f) Asesorar a los padres de familia para que den una adecuada orientación de sus hijos en el proceso formativo de la personalidad.

3) El Tratamiento:

En base a los informes de casas de observación el Juzgado de la Niñez y la Adolescencia resuelve sobre la situación del menor. Normalmente recomienda la reintegración del mismo a su medio familiar o el internamiento en un centro de rehabilitación son los institutos profesionales sobre los cuales tratare más adelante.

2.3.4. Los Institutos Profesionales

Para el funcionamiento de este tipo de instituciones, los institutos profesionales son “Instituciones de tipo cerrado, destinadas a la psico-rehabilitación de menores con n problemas de conducta, comprendidos en las edades de doce a dieciocho años, cuyo internamiento será ordenado por los Juzgados de la Niñez y la Adolescencia, de conformidad con las recomendaciones de las instituciones de rehabilitación.”

Objetivos principales de los institutos profesionales:

- a) Brindar asistencia integral a los menores;

- b) Realizar el tratamiento en los aspectos: moral, psicológico, médico y pedagógico, en base de las dificultades conductuales que presentan los menores, a fin de reintegrarlos a su medio socio-familiar, como entes aptos para sí mismos y para la comunidad;
- c) Capacitar al menor en actividades laborales artesanales, acordes a sus intereses vocacionales y de aptitudes, a fin de integrarlo al medio de trabajo y superación;
- d) Brindar educación compensatoria, cultivando la personalidad integral del menor;
- e) Orientar a los menores en su comportamiento a fin de modificar su conducta;

Los institutos profesionales deben contar con el siguiente personal:

a) Personal Directivo: Los directores de los institutos;

b) Profesionales: Trabajadores sociales; quienes tienen como atribuciones principales: realizar el estudio social completo del menor e informar al respecto, planificar el tratamiento del menor y su familia y ejecutarlo, planificar el regreso del menor y establecer un adecuado vínculo entre el menor, la familia y la comunidad; controlar periódicamente a los menores egresados; concurrir a los juzgados de la Niñez y la Adolescencia para realizar los trámites inherentes a la problemática de menores; etc.

Psicólogos; quienes tienen entre sus atribuciones; realizar la evaluación psicológica de los menores; elaborar y hacer conocer los informes psicológicos al director y a los Juzgados de la Niñez y la Adolescencia; orientar a los menores en su comportamiento; llevar un expediente individual de los menores.

c) Personal Docente: Integrarlo por profesores inspectores, maestros de talleres y profesores de opciones prácticas.

Los profesores deben estimular constantemente a sus alumnos sobre el comportamiento en la sociedad evitando toda sanción que atente contra la dignidad del menor.

Los profesores, inspectores deben realizar turnos en ellos deben; controlar; vigilar y orientar a los alumnos durante su turno, organizar y dirigir el trabajo de los menores, así como velar por la higiene y seguridad de los menores. A los profesores, inspectores que se hallaren de turno se les prohíbe abandonar la institución o hacerse remplazar por otros, sin previo aviso al director.

2.4. LOS CONVENIOS INTERNACIONALES APLICABLES

Ecuador no tiene suscrito ningún convenio internacional específico que trata sobre los Niños Niñas y Adolescentes sujetos a procedimientos especiales por infracciones por drogadicción de menores. Las normas vigentes aplicables fueron expedidas por organismos internacionales de los cuales el Ecuador forma parte, (la ONU y la OEA, esta segunda por intermedio del Instituto Interamericano del niño).

De manera general, en los asuntos de menores deben aplicarse los derechos del niño, mencionados por primera vez en 1959 y a los que se le ha ido agregando una serie de conceptos y críticas, por lo que, serán aplicables los contenidos en la Declaración de los Derechos del Niño, expedido por la Asamblea General de la ONU, en Estocolmo en 1969.

Con el mismo carácter de general, deberán ser tomados en consideración los conceptos de directrices establecidos por el Instituto Interamericano del Niño.

Convención sobre los Derechos del Niño

Esta Convención sobre los Derechos del Niño está basada en la protección integral del niño, en la que se basa este trabajo de investigación como, a continuación describe brevemente la Convención.

Como consecuencia de la ratificación de la Convención por más de veinticuatro países, el día 2 de septiembre de 1990 entra en vigencia la Convención de los derechos de los Niños a nivel nacional e internacional. La adopción, y ratificación de esta Convención, por los gobiernos obliga jurídicamente a los Estados firmantes a:

Enmendar sus legislaciones nacionales para adaptarlas a las normas de la Convención.

Presentar periódicamente informes sobre la aplicación gradual de la Convención en sus respectivos países.

Esta Convención, además de definir los Derechos de los Niños, estipula las obligaciones de los Gobiernos signatarios para garantizar dichos derechos.

Como normas internacionales especiales para este tipo de problemas de menores, se deben aplicar las reglas de Beijing; sobre las cuales se hará un detalle a continuación.

2.4.1. Reglas Mínimas de las Naciones Unidas Para la Administración de Justicia de Menores (Reglas De Beijing)

Principios Generales.-

Dentro de las políticas sociales debe establecerse como una de las prioridades el bienestar general del menor en la mayor medida posible. Lo que disminuirá el número de casos en que haya de intervenir la justicia de menores y a su vez, reducirla el perjuicio que normalmente ocasiona cualquier tipo de intervención.

En general deben tomarse medidas de prevención de las infracciones cometidas por menores. Se establece el que la justicia de menores debe formar parte de la justicia social de

menores en general, y deben irse perfeccionando continuamente con el fin de no quedar a la zaga de la evolución de una política social.

En las Reglas se definen las palabras: menor, delito y menor delincuente, en tales definiciones se hace remisión expresa a los sistemas jurídicos nacionales de tal manera que todos los sistemas son aplicables, lo que hace es establecer reglas mínimas para los casos de procesos respecto a menores delincuentes.

En cuanto al ámbito de aplicación, se expresa el que deben ser consideradas también para los casos en que los menores pueden ser procesados por realizar un acto concreto que no sea punible en caso del adulto; sería la conducta irregular en nuestro sistema legal.

En las Reglas se establece que debería procurarse aplicarlas en los casos de procesamiento a adultos jóvenes y en general a todo tipo de procedimientos que tiendan a buscar el bienestar del menor.

Se recomienda el establecer un concepto de mayoría de edad con respecto a menores, cuyo comienzo debería fijarse en una edad no muy temprana.

Se hace un especial hincapié en los objetivos que debe tener la justicia de menores, entre los se citan:

a) El bienestar del menor,

b) El principio de la proporcionalidad, es decir que cualquier respuesta a los menores delincuenciales será en todo momento proporcional a las circunstancias del delincuente y delito. Para ello aparte de examinar la gravedad del delito, deben verse las circunstancias personales.

De manera complementarias a lo anterior al referirse a las facultades discrecionales de los jueces que deben resolver sobre estos asuntos, se establece el que deben tener todas las necesarias, de tal manera que puedan tomar las medidas que consideren pertinentes de acuerdo a

cada caso en particular. No obstante, de manera concomitante a ello, se relleva la necesidad de que existan controles adecuados sobre el ejercicio de tales facultades.

En cuanto a los derechos de los niños, niñas y adolescentes, se distinguen los derechos humanos vigentes y derechos aplicables a los menores, de esta manera se ha de establecer que en los procesos deben respetarse las siguientes garantías procesales básicas: la presunción de inocencia, el derecho a ser notificado de las excusaciones, el derecho a no responder. El derecho al asesoramiento, el derecho a la presencia de padres o tutores, el derecho a la confrontación con los testigos y a interrogar a estos y al derecho de apelación ante una autoridad superior.

Se garantiza la intimidad de la información sobre menores sometidos a procesos, con el fin de proteger a los menores de los efectos adversos que pueden resultar de las publicaciones de este tipo de información en los medios de comunicación.

En la regla 9 se establece que las reglas nos podrán ser interpretadas en el sentido de excluir a los menores del ámbito de aplicación, sin perjuicio del cumplimiento de cualquier instrumento internacional que contengan disposiciones más amplias.

En cuanto a la investigación y el procedimiento se establece lo siguiente: (regla 10).

- 1) Contiene el principio general de que la detención debe ser notificada inmediatamente a sus padres o su tutor;
- 2) El juez o funcionario competente debe examinar la posibilidad de poner libre de inmediato al menor,
- 3) Dependiendo de las circunstancias de cada caso deberá tomarse contacto inmediato con los organismos de hacer cumplir la ley y el menor delincuente con el fin de proteger la condición jurídica del menor y promover su bienestar y evitar que sufra daño.

En el comentario hecho a esta regla, se especifica el que debe interpretarse en el sentido más amplio que sea posible; las expresiones “evitar daño” constituyen una formula flexible que abarca muchos aspectos, entre ellos evitar el lenguaje duro, la violencia física, en general reducir al mínimo el daño al menor en la primera instancia así como cualquier daño adicional o innecesario. Este aspecto es de fundamental importancia porque repercute en la actitud del menor hacia el Estado y la sociedad.

En la regla 11 se establece la remisión de los casos, entendida ésta como la supresión del procedimiento ante la justicia penal y con frecuencia la reorientación hacia servicios apoyados por la comunidad. Se busca mitigar los efectos negativos de la continuación del procedimiento en la administración de la justicia de menores. La remisión podría utilizarse en cualquier momento, según las normas de cada sistema nacional. Dicha remisión debe contar con el consentimiento del menor o de sus padres o tutores, sobre en las mediadas de remisión cuando se recomienda la prestación de un servicio a la comunidad, como la avenencia a reconocer una indemnización a la víctima y el que consista en la aplicación de programas que disminuyan las transgresiones a la o la supervisión y orientación temporales.

Se recomienda el establecimiento de fuerzas policiales especializadas en menores que deben dedicarse fundamentalmente a la prevención de la delincuencia de menores.

En lo que se refiere a la prisión preventiva de menores se estatuye el que debe tratar de evitarse en lo posible, básicamente por las influencias negativas que pueden recibir en tales circunstancias. Si no fuere posible evitarla, los menores gozaran de todos los derechos que se les reconoce a los reclusos (reglas mínimas para el tratamiento de reclusos) así como los derivados del Pacto Internacional de Derechos civiles y Políticos.

El procedimiento aplicable a menores infractores deberá ceñirse a las reglas mínimas que se aplican en casi todo el mundo a todo delincuente que disponga de defensa con arreglo al procedimiento penal conocido como “debido proceso penal”.

Consecuencia de ello es que en el juicio imparcial y equitativo deben darse las garantías como: la presunción de inocencia, la presentación y examen de testigos; la igualdad en materia de medios de defensa, el derecho a no responder, el derecho a decir la última palabra en la vista.

Se consagra el derecho del menor a ser representado por un asesor jurídico, pudiendo los padres participar en las actuaciones, salvo que dicha presencia tenga efectos negativos para el menor.

Se da una especial importancia a las investigaciones sociales y familiares del menor sujeto a procesos. Por ello las autoridades deben contar con el apoyo de servicios sociales, sea cual fuere la modalidad en las leyes nacionales.

En la regla 17 se enumera los principios que deben regir en las sentencias o decisiones y que son:

- a) Concomitante a otra disposición que ya fue analizada, se vuelve a insistir en la proporcionalidad de la respuesta, tomando en cuenta las circunstancias y la gravedad del delito y también, las circunstancias y necesidades del menor y de la sociedad;
- b) las restricciones de la libertad deben imponerse tras un cuidadoso estudio y reducir al mínimo;
- c) Las medidas privativas de libertad deben imponerse solo en casos en que el menor sea condenado por un acto grave en el que concurra la violencia contra otra persona o por la reincidencia en cometer otros delitos graves y siempre que no exista otra respuesta la adecuada.
- d) Siempre debe primar el bienestar del menor.

Se establece también el que un menor no puede ser sancionado con la pena capital, ni penas corporales. Y concordados con otros principios ya analizados anteriormente, se dice que los procesos pueden suspenderse en cualquier momento.

En los comentarios que se hace a la regla 17 se ponen de manifiesto los problemas que surgen de la aplicación de los principios enumerados porque hacen evidentes los conflictos como: Rehabilitación frente a justo merecido; Asistencia frente a represión y castigos;

Respuestas frente a las circunstancias de los menores frente a la que se da en función de la protección de la sociedad.

La aplicación de los principios en especial los que se enumeraron en los literales a y c guardan armonía significaría a la educación y al desarrollo de la personalidad.

En la regla 18 se enumera algunas de las respuestas y sanciones importantes a las que se ha recurrido en muchos sistemas jurídicos y han tenido una respuesta positiva. Tales decisiones pueden ser:

- a) Ordenes en materia de atención, orientación y supervisión;
- b) Libertad Vigilada;
- c) Ordenes de prestación de servicios a la comunidad;
- d) Sancionar económica, Indemnizaciones y devoluciones;
- e) Ordenes de tratamiento intermedio y otras formas de tratamiento;
- f) Ordenes de participar en sesiones de asesoramiento colectiva y en actividad analógica;
- g) Ordenes relativas a hogares de guarda, comunidades de la vida u otros establecimientos educativos;
- h) Otras órdenes pertinentes.

En la regla 19 se reitera el principio de que debe evitarse el confinamiento de los menores en establecimientos penitenciarios. Por regla general un menor delincuente no debe ser encarcelado salvo que no exista otra respuesta adecuada, no obstante la pérdida de la libertad debe limitarse al menor grado posible, en los establecimientos adecuados tomando en cuenta la minoridad; además deberán preferirse los establecimientos abiertos a los cerrados. Finalmente cualquier instalación debe ser de tipo correccional o educativo antes que carcelario.

En las tres reglas subsiguientes se vuelve a insistir en la confidencialidad de los registros sobre menores, en la profesionalización de las autoridades y demás personal que intervienen en estos asuntos y en la celeridad de este tipo de procesos.

Como en los menores las resoluciones adoptadas en este tipo de procesos tienden a influir en su vida durante largo tiempo, la autoridad competente para dictar sentencia o en general decidir tiene facultad de supervisar su ejecución, para ello deberá tener facultad de modificar las órdenes periódicamente según sea pertinente.

Se enfatiza en la asistencia que debe brindarse a los menores (regla 24) en todas las etapas del procedimiento, que puede consistir en, asistencia en materia de alojamiento, enseñanza o en capacitación profesional, empleo o cualquier otra forma de asistencia útil y práctica, para facilitar el proceso de rehabilitación.

En consonancia con lo anterior y para asegurar el bienestar del menor, se establece el que se recupera a la comunidad especialmente a las organizaciones de voluntarios.

En caso de que los menores deban permanecer reclusos la capacidad y el tratamiento que se le imparta deben tener a proteger a los menores y la educación formación profesional deberá permitirles desempeñar papel constructivo y productivo en la sociedad.

En general, deben recibir toda la asistencia social, educacional, medica, profesional, psicológica y física que pueda requerir debido a su edad, sexo y personalidad y en interés de su desarrollo sano, se vuelve a destacar la importancia de mantenerlos separados de los delincuentes adultos.

A los menores que deban estar reclusos se les deben aplicar también las reglas mínimas para el tratamiento de reclusos también promulgadas por las Naciones Unidas, en todo lo que fuere aplicable.

Las autoridades recurrirán en la mayor medida posible a la libertad condicional, cuando se tenga pruebas de un progreso satisfactorio hacia la rehabilitación.

Por otro lado se deberá buscar la implantación de sistemas intermedios como los establecimientos de transición, hogares educativos, centros de capacitación diurna y otros sistemas que puedan garantizar la reintegración de los menores Niñez en la sociedad.

Por último, se preconiza la investigación como base de una política racional de justicia de menores, a fin de que las medidas prácticas que se adopten tengan en cuenta la evolución y el mejoramiento continuo del sistema de justicia de menores.

La investigación debe formar parte integrante de la formulación y aplicación de políticas adecuadas. Por otro lado, deberá realizarse evaluaciones periódicas de las necesidades del menor, así como de las tendencias y problemas de la delincuencia. En este contexto la investigación de personas particularmente y de organismos públicos deben contar con el apoyo de las agencias competentes.

CAPITULO III

3. EL PROCEDIMIENTO EN LOS CASOS DE REHABILITACIÓN, REEDUCACIÓN Y REINSERCIÓN DE MENORES.

Dentro del Derecho de menores, cuya característica principal es la de ser tutelar, existe un capítulo sobre menores infractores, como una faz o vertiente del primero, cuya importancia es muy particular sobre todo a la luz de su contexto criminológico.

Cuando se analizan las cifras estadísticas y en general se revisan los datos que se publican en los medios de comunicación colectiva, se advierte que la sociedad moderna no solo transforma el delito (verbigracia: los delitos informáticos no concebibles sino hasta ahora con el desarrollo tecnológico) sino también al delincuente, sustituyendo al adulto con el joven y al varón con la mujer. Puede observarse que la sociedad tiende a aumentar la delincuencia de los jóvenes y de las mujeres. Parece lógico que la participación de niños, adolescentes y jóvenes en la estadística criminal se incrementa al paso que crece, como corrientemente ocurre, su presencia en la pirámide de población.

En la sociedad moderna se advierte además que los comportamientos antisociales de los menores han aparejado una tipología peculiar. A las tradicionales modalidades de fuga, vagancia, “drogadicción”, mendicidad y prostitución, se suman hoy fenómenos de la delincuencia colectiva y así, las nuevas y características formas de criminalidad de los menores son: vandalismo, pandillas, delitos sexuales, alcoholismo y drogadicción, infracciones de tránsito y delitos contra la vida.

La transformación de la sociedad no solo en su aspecto de modernización, de cambio de idiosincrasia, sino la situación socio-económica, sobre todo la severa crisis que azota a Latinoamérica, en especial a partir de los años noventa, se ha agudizado las manifestaciones y los efectos de la creciente pobreza en las familias y en los niños. Según diversos documentos, se calcula que existen actualmente en Latinoamérica aproximadamente cincuenta millones de

niños que viven temporal o permanentemente en las calles, tomándolas como espacio para su supervivencia y en muchos casos la de su propia familia.

En Ecuador, según datos recogidos en el INNFA, existen aproximadamente ochenta mil niños entre Quito y Guayaquil en la situación descrita.²⁸

El legislador dispuso la imputabilidad de los menores y al excluirlos del ámbito de aplicación del Código Penal y hacer remisión expresa al Código de la Niñez y Adolescencia debe aplicarse un procedimiento especial (Art. 40 Código penal. El Art. 305 y 376 Código de la Niñez y Adolescencia). Al Estado se le reconoce una labor de tutela frente a los menores; por ello tratadistas como Sergio García Ramírez sostienen que “el desempeño estatal no apareja violación a las garantías constitucionales penales; no existen delito ni delincuentes ni, por lo tanto, proceso criminal.”²⁹

Si bien lo afirmado por el tratadista citado constituye una variedad doctrinaria indiscutible de acuerdo a la nueva concepción sobre el derecho de menores y en particular lo que tiene que ver con la conducta disocial del menor; nuestro sistema judicial y la realidad práctica de cómo se lleva adelante los procesos en los que están involucrados menores reflejan todo lo contrario, es decir, una absoluta, aunque indebida, aplicación de leyes penales respecto a menores por lo que sería deseable que al menos se presenten los derechos constitucionales penales en los menores.

3.1. EL PAPEL DEL SERVICIO JUDICIAL DE NIÑOS, NIÑAS Y ADOLESCENTES

Está integrado por los Juzgados de la Niñez y la adolescencia y sus oficinas técnicas de acuerdo a la distribución que realiza el Consejo de la Judicatura y sus organismos auxiliares:

²⁸*Memoria del Encuentro para Promotores de Programas no Convencionales de Atención Integral al Niño de la calle, número 3 (Quito: Instituto Nacional de Niño y la Familia 6-10 de abril del 2007, página 9.*

²⁹*Sergio García Ramírez, Derecho procesal Penal, México: editorial Porrúa 1998, Pág. 531.*

Dentro del Código de la Niñez y Adolescencia el servicio judicial de menores se encuentra entre los organismos de protección al menor (capítulo segundo a partir del artículo 50 en adelante) lo que coincide plenamente con la característica de tutelar que tiene el Derecho de menores.

La actuación de servicio judicial de menores, aparte de lo expuesto en el párrafo anterior, debe sujetarse a los siguientes principios.

- 1.- En la resolución de asuntos que interesen a menores deberá primar, sobre otra consideración el bienestar de los mismos.
- 2.- Los casos sujetos a conocimientos y resolución de este Servicio, deben primar el interés moral, social y biológico sobre cualquier otra consideración.

De conformidad con el Art. 245 citado, del mismo código en el Ecuador existen.

Los miembros de los Consejos de menores y las Juntas de Protección de Derechos serán juzgados y sancionados por los Jueces de la Niñez y Adolescencia de la respectiva jurisdicción.

3.2. JURISDICCIÓN ESPECIALIZADA EN NIÑOS, NIÑAS Y ADOLESCENTES

3.2.1. Competencia de los Juzgados de la Niñez y Adolescencia

En el Derecho ecuatoriano existe propiamente una jurisdicción especial para tratar los asuntos sobre menores infractores, entendiéndose como tales a los que estén incurso en peligrosidad; una referencia a la misma se encuentra tanto en el Código Penal (art 40) y el Código de la Niñez y la Adolescencia, así como también en normas conexas como el código de ejecución de penas y Rehabilitación Social y en la ley de Sustancias estupefacientes y Psicotrópicas.

Competencia privativa: Los Juzgados de la Niñez y la Adolescencia tienen competencia en las infracciones cometidas por el menor. Los fallos que emitan los Juzgados de la Niñez y la Adolescencia respecto a los casos de infracciones, Art. 271 del Código de la Niñez y la Adolescencia.

De la lectura de las facultades que se reconocen a los Juzgados de la Niñez y la Adolescencia se puede detectar, al menos desde el punto de vista, que a estos organismos se les asigna un vasto campo de competencia y responsabilidad y en varias materias que inclusive son tratadas por otras leyes y otros jueces (Código Civil, jueces de lo civil).

3.3. EL PROCEDIMIENTO EN ASUNTOS DE MENORES INFRACTORES:

3.3.1. Naturaleza del Procedimiento.-

El enjuiciamiento de menores puede calificarse como de “tutelar inquisitivo”, porque contiene características de un régimen procesal inquisitivo, aunque el sistema sea acusatorio en la actualidad pero está dominado por preocupaciones técnicas que se relacionan con la indagación acerca de la personalidad del menor sujeto a procesos con vistas a procurar su reforma.³⁰

Características:

a) En el procedimiento se aplicará a esta acción el procedimiento sumarísimo, que garantice la contradicción procesal, las garantías del debido proceso y el derecho a la tutela judicial efectiva. Para menores no ha de haber contradicción de intereses (Art.267 Código de la Niñez y la Adolescencia).

³⁰*Ibídem*, pág. 536.

b) El poder jurisdiccional respecto a menores tiene muy amplios poderes, en estos procedimientos se pretende no desentrañar la culpabilidad sino la peligrosidad, ni tampoco se propone la aplicación de penas sino de medidas asegurativas; de ahí que la necesidad de conocer al infractor y de dirigir el procedimiento conforme a esa necesidad de conocimiento se torna particularmente imperiosa; que se manifiesta sobre todo en los siguientes hechos:

b.1. La intermediación del tiempo de internamiento de un menor infractor (Art. 22 Código de la Niñez y la Adolescencia)

b.2. La efectiva readaptación o rehabilitación del menor son las condiciones básicas para que se ordene egreso de un menor Art. 77 Código de la Niñez y la Adolescencia

b.3. A los Juzgados de la Niñez y Adolescencia se les reconoce la facultad de adoptar en cualquier tiempo y aun de oficio, cualquier medida para proteger a los menores a sus bienes.

b.4. Los Juzgados de este tipo cuenta con el inmediato auxilio de la fuerza pública, cuyo apoyo puede solicitarse hasta oralmente; y además pueden hacer comparecer en su despacho a cualquier persona u orden conforme a derecho el allanamiento de un domicilio o lugar cerrado (Art 341 Código de la Niñez y la Adolescencia)

b.5. En el artículo 38, literal a, se estipula que para resolver sobre asuntos que afectan a la minoridad se debe entender preferentemente a la personalidad del menor.

Como consecuencia de lo anterior, el egreso, reingreso y la suspensión de la vigilancia por parte del Servicio Social se decide luego de la determinación de la existencia o no de peligrosidad.

c) En rasgo de este procedimiento se lo encuentra plasmado en el carácter de secreto que tiene y general a las severas restricciones a la publicidad, que no solo se aplica a los funcionarios de los Juzgados de la Niñez y Adolescencia y demás entidades que se relacionen en las causas sobre menores, sino que se extiende a los medios de comunicación colectiva

quienes no pueden publicar a la identidad de los niños o jóvenes menores sujetos a procedimientos de este tipo, ante el Juzgado de la Niñez y la Adolescencia u otra autoridad o que sobre ellos se esté aplicando una medida asegurativas.

3.4. EL PROCEDIMIENTO PROPIAMENTE DICHO

El Capítulo III Art. 264 del Código de la Niñez y la Adolescencia contienen normas relativas.

Al procedimiento la acción judicial de protección en casos de infracciones de los menores.

Los pasos que se describen a continuación no están detallados en este orden en el capítulo referido, sino que son los más usuales en este tipo de procesos.

1.- Iniciación de la acción especial:

La acción contra menores infractores tiene el carácter de pública, similar a la acción penal, de ahí que puede ejercerse de oficio por los propios Juzgados de la Niñez y la Adolescencia. Como antecedentes de tal acción pública especial, pueden darse;

- 1) Presentación de la denuncia; la que debe hacerse con las requisitos y formalidades que exige el Código de Procedimiento penal (Art. 23-33), y que debe presentarse ante el Juzgados de la Niñez y la Adolescencia del lugar en donde se presentó el hecho.
- 2) Cuando se da la situación prevista en el art. 110 del Código de la Niñez y la Adolescencia, que prevé el que “Si un niño o niña es sorprendido en casos que pueda ser considerados de flagrancia según el artículo 326, será entregado a sus

representantes legales y, de no tenerlos, a una entidad de atención. Se prohíbe su detención e internación preventiva en todo caso, las autoridades policiales tienen la obligación de poner al menor a disposición del Juzgados de la Niñez y la Adolescencia.

- 3) La notificación que se haga al Juzgados de la Niñez y la Adolescencia, de parte del departamento CONSEP Consejo Nacional de Sustancias Estupefacientes y psicotrópicas, cuando se configure la situación prevista en el Art. 29 de la Ley de Sustancias Estupefacientes y Psicotrópicas, Casos de menores y extranjeros.- Si quien hubiere sido encontrado bajo el influjo de sustancias sujetas a control fuere un menor de edad, será puesto de inmediato a órdenes del Juez de la Niñez y Adolescencia de la respectiva jurisdicción. Y comunicar a sus padres o representantes.
- 4) Por la notificación que reciba de las instituciones de rehabilitación, sobre los menores albergados en él, luego de haber sido aprehendido por alguna autoridad policial especial.
- 5) Cualquier otra forma por la que un Juzgados de la Niñez y la Adolescencia tenga noticia de la existencia de una infracción del menor.

2.- Práctica de Investigaciones:

El Juzgado de la Niñez y la Adolescencia practicarán directamente o por medio de los organismos correspondientes las investigaciones necesarias, de las cuales se debe dejar constancia por escrito.

3.- Se señala día y hora para la audiencia a la que deberán concurrir el menor denunciado, los padres o guardadores o el representante legal de este, el agravado y los testigos del hecho.

4.- Término de Prueba:

Escuchados los interesados y testigos, el Juzgado de así estimarlo, puede abrir la causa prueba por el término de seis días, transcurrido los cuales emitirá su resolución.

5.- Resolución

Una vez de que se realicen todas las investigaciones del caso y se recepen los informes técnicos de los servicios especializados con los que cuentan los Juzgados de la Niñez y la Adolescencia, se dictara la resolución en la que se “establezca la responsabilidad del menor” (art. 64 Código de la Niñez y la Adolescencia) o en caso contrario, si se afirma la no responsabilidad en el hecho que se le imputa se dispondrá el regreso del menor si se encuentra internado en alguno de los centros de rehabilitación y el reingreso a su hogar.

La decisión final tomará en cuenta la personalidad del menor, su grado responsabilidad en el hecho denunciado, las deficiencias físicas y psicológicas que pudiese padecer y las conclusiones a las que hubiere llegado el servicio social adscrito al Juzgado.

En las resoluciones que adopte el Juzgados de la Niñez y la Adolescencia respecto a la infracción irregular no se indica el tiempo de internamiento, porque el tiempo de permanencia depende de la rehabilitación socio educativo que reciba y de los informes de los servicios especializados.

La resolución del Juzgados de la Niñez y la Adolescencia carece de autoridad de cosa juzgada. Este constituye un lógico corolario del hecho de que a través de ella se impone una medida de seguridad, que se ha de cesar o modificarse al paso que concluya o transforme las condiciones, no jurídicas, sino fácticas, que la determinación. Así pues debe el Juzgados de la Niñez y la Adolescencia estará dotada de atribuciones para modificar en cualquier tiempo la medida, con o sin instancia en este sentido.

3.4.1. Procedimiento para calificar la responsabilidad por infracciones cometidas por el menor

Como ya se dijo anteriormente el único organismo competente es el Juzgado de la Niñez y la Adolescencia del lugar en donde se perpetró el hecho. No obstante, se debe tomar en consideración que en el Código de la Niñez y la Adolescencia, la Sección de prevención y Rehabilitación Social y sobre todo las Clínicas de Conducta, como los organismos especializados que deben hacer un diagnóstico a petición de servicios judiciales de menores y fijar un tratamiento (Art. 27 numeral 2). En este punto es necesario recordar lo que ya se dijo en otro concepto respecto a los problemas de conducta, por lo mismo serán las instituciones las que determinen el diagnóstico y fijen el tratamiento. Acceso permanente e ininterrumpido a los servicios de salud públicos, para la prevención, tratamiento de las enfermedades y la rehabilitación de la salud. Los servicios de salud públicos son gratuitos para los niños, niñas y adolescentes que los necesiten

Cuando el criminólogo (que es quien debería realizar este tipo de diagnósticos, en vista de la total asimilación de comportamientos antisociales del menor a las Infracciones) prescinde del libre examen de la conducta que la ley penal reputa peligrosa, acepta el dogma jurídico, estudia científicamente el contenido material de dicha conducta, formula el diagnóstico de la personalidad y peligrosidad del delincuente dentro de tales lindes.

Pero cuando el mismo criminólogo abre juicio sobre el peligro de una conducta, sin atenerse al dogma jurídico, puede encontrar que la ley tutela en exceso ciertas conductas peligrosas, pese a no haber sido descrita como delito. En este último caso, estaría realizando una crítica a las leyes vigentes a la luz de criterios científicos y en última instancia estaría dando supuestos para reformas en leyes futuras.³¹

Como ya se dijera en otro capítulo de esta tesis, al tratar específicamente sobre la responsabilidad de la infracción, los funcionarios de las clínicas de conducta que deben hacer el diagnóstico normalmente, no son criminólogos, sus especializaciones sobre todo por las propias disposiciones del Código de la Niñez y la Adolescencia, como ramas relacionadas a la

³¹Francisco Laplaza, *Objeto y Método de la Criminología*. Buenos Aires: Arayá, 1998 Pág. 104 y siguientes.

psicología y Psiquiatría, que siendo un indudable aporte para la valoración de la personalidad del menor, no son lo suficientemente amplios como para realizar un diagnóstico más completo.

“La conducta humana peligrosa, se encuentra sometida al influjo de una serie de factores de distinto orden que se integran en una función de factores interdependientes o en un resultante compleja como si compusieran no uno sino varios paralelogramos de fuerza.”³²

Lo que significa que a pesar de la presión de los factores endógenos de conducta (su personalidad, otros problemas psicológicos) si no se presentan además, factores exógenos determinados (miseria, abandono, etc.) no se desencadena por lo general la conducta peligrosa. Y viceversa, los más desfavorables factores de lo que muchos tratadistas califican como MUNDO CIRCUNDANTE, tampoco desencadenan por si solos la conducta peligrosa sino van acompañados de causas endógenas predisponentes.

Si bien la calificación de la responsabilidad de la infracción del menor, según el artículo 64 del Código de la Niñez y la Adolescencia, le corresponde al Juzgado de la Niñez y la Adolescencia y a sus organismos auxiliares, el propio Código de la Niñez y la Adolescencia.

De acuerdo a la decisión que adopte el Juzgado de la Niñez y la Adolescencia, conforme a las reglas especiales que norman este tipo de procesos; los menores pueden tener cualquiera de los siguientes destinos:

a) La reintegración al hogar de sus padres o guardadores, siempre que existan garantías suficientes para el menor; y

b) la internación en un centro de rehabilitación o reeducación; y en el caso de que estén procesados por uso de drogas y sustancias psicotrópicas, son llevados a centros de asistencia de desintoxicación y rehabilitación especializados en estos casos

^{32,32}Manuel Grosso Galván, *Los Antecedentes Penales Rehabilitación y Control Social* (Barcelona: Bosh 1999, Pág. 111.

Los pasos técnicos del procedimiento ya señalados, no difieren para los casos de infractores, o para los casos de tráfico y uso ilícito de estupefacientes y sustancias psicotrópicas. La diferencia importante se da en la resolución, en particular en lo que se refiere al lugar a donde debe destinarse al menor, el tratamiento especial en caso de reincidencia, etc. Tema que por su importancia será tratado en un párrafo distinto

En el Código de la Niñez y la Adolescencia existe una serie de normas dispersas que establecen una diferenciación, al menos teórica entre los centros de reeducación y rehabilitación de menores a los que debe destinarse a los menores infractores que no puedan ser reintegrados a su hogar y a los infractores.

En el Código de la Niñez y la Adolescencia, en el artículo 387, que se refiere a la sección de Prevención de la infracción penal del adolescente.

Lo cierto es que en la práctica existen dentro de la estructura del ministerio de Bienestar Social, como centros de rehabilitación o reeducación de menores propiamente dichos, solamente los institutos profesionales, a donde se destinan a los menores comprendidos entre doce y dieciocho años, encontrados “culpables” de alguna infracción.

3.5. LAS INSTITUCIONES DE REHABILITACIÓN

Tratadistas como José Pedro Achard distinguen varios tipos de organización de los establecimientos reeducacionales:

- a) De tipo Disciplinario;
- b) Progresivo
- c) Socio-Pedagógico y

d) Psicopedagógico.³³

El régimen disciplinario tiene como base la creación de inhibiciones en el educado para alejarlo de la comisión de actos antisociales. Se asimila al régimen castrense; no obstante es muy criticado y para muchos inadmisibles, porque el método de enseñanza no es socialmente positivo simplemente se evita o se le impide la realización de actos indebidos, este tipo de régimen además no toma en consideración la situación especial de ciertos menores que adolecen de algún trastorno psicológico y que requieren un tratamiento completamente distinto.

El progresivo parte del análisis psicológico del menor para su clasificación luego de la cual se le somete a una etapa o pabellón de “prueba” la que tiene marcados tintes de régimen disciplinario, si en esta etapa demuestra buena conducta y se adapta satisfactoriamente pasa a la segunda etapa en donde se aligera la disciplina y en donde la formación que se le da no tiene el carácter de impositiva, a esta segunda etapa se la suele llamar “pabellón de mérito”. Si también en esta segunda etapa el menor se adapta, pasa a la última etapa que se le suele llamar pabellón de excelencia en la que el menor suele entrar a colaborar con los instructores respecto a otros menores. Si se produce la violación al reglamento respectivo y en general si no se readapta, el menor vuelve a las etapas anteriores. Este es el sistema que se está aplicando en el régimen de la rehabilitación del delincuente común.

El sistema Psicopedagógico normalmente opera de varias maneras diferentes, dependiendo de la conducta del menor y, será la psicología la ciencia que determine el método adecuado para cada caso.

Las instituciones creadas por el estado y previstas en el Código de la Niñez y la Adolescencia, con la finalidad de rehabilitar, reeducar, reinserción y readaptar a los menores que manifiesten infracciones pueden ser de tres tipos:

³³ José Pedro Achar, *Curso de Pedagogía Correctiva*, México 1996 Citado por Monroy Cabra “Nuevo Derecho de menores” *Revista de la Academia Colombiana de Jurisprudencia*, Números 221-223 (Bobota: 2000) Pág., 595_600.

Instituciones de rehabilitación

El Código de la Niñez y la Adolescencia se refiere a los instituciones de rehabilitación; la concepción que se da de ellos es bastante amplia, establecidas para atender a los menores que regulen cuidado, como los abandonados, los que tienen problemas económicos y de disgregación familiar, los que practiquen la mendicidad o la vagancia o son objeto de explotación y los hijos de padres discapacitados o internos en hospitales o establecimientos carcelarios.

En la práctica las instituciones constituyen una primera fase de la rehabilitación de los menores y no realizan labores de protección de aquellos que se encuentran en situación de riesgo. Esta situación ha sido reconocida por el propio ministerio de Bienestar Social, mencionado que contiene un reglamento, sobre el que se trata a continuación:

El Funcionario de las Instituciones de rehabilitación de menores del Ministerio de Bienestar Social, son instituciones que albergan transitoriamente a menores en situación irregular, que han sido aprehendidos por la Policía u otra autoridad, evitando así su internamiento en calabozos comunes.

Según sus objetivos principales:

- a) Atender a menores a de edad en situaciones de riesgo,
- b) Evitar que los menores sean internados en centros de detención expuestos al contacto con adultos,
- c) detectar los problemas de los menores a través de las investigaciones realizadas por el servicio social, quien elabora los correspondientes informes a los Juzgados del Niñez y la adolescencia.

La internación en este tipo de instituciones , durante los cuales deben efectuarse los estudios bio-psicosociales requeridos por el Juzgados de la Niñez y la Adolescencia, a efectos

de determinar si el menor puede ser reintegrado a su hogar o debe ser trasladado a un plantel de diagnóstico, de la conducta o a una institución de rehabilitación. (Art. 27 numeral 2, 55 y 325, CÓDIGO DE LA NIÑEZ Y LA ADOLESCENCIA).

Los Institutos Profesionales:

Son instituciones de tipo cerrado, destinadas a la psicorehabilitación de menores con problemas de conducta, comprendidos en las edades de doce a dieciocho años, cuyo internamiento ha sido ordenado por los Juzgados de la Niñez y Adolescencia de conformidad con las recomendaciones de las instituciones de rehabilitación.

El internamiento en este tipo de institución es total y procede en los casos de infracciones graves, determinados por el Juzgado que conoció la causa. Tiene como objetivos: la rehabilitación del menor comprendido entre los doce y dieciocho años, el otorgamiento de la instrucción primaria, capacitación para labores artesanales y asesoramiento relativo a las condiciones de estas, dirigido a los juzgados respectivos.

Las principales finalidades de los Institutos Profesionales son:

- a) Brindar asistencia integral a los menores;
- b) Realizar el tratamiento en los aspectos: moral psicológico, médico y pedagógico, en base a las dificultades conductuales que presentan los menores, a fin de reintegrarlos a su medio socio-familiar, como antes aptos para sí mismo y la comunidad,
- c) Capacitar al menor en actividades laborales artesanales, acordes a sus intereses vocacionales y de aptitudes; a fin de integrarlos al medio de trabajo y superación,
- d) Brindar educación compensatoria, cultivando la personalidad integral del menor.
- e) Orientar a los menores en su comportamiento a fin de modificar su conducta.

3.6. CASOS ESPECIALES

3.6.1. Tráfico y Uso Ilícito de Estupefacientes y Sustancias Psicotrópicas:

Uno de los aspectos más preocupantes del abandono de menores, lo constituye la disposición. Aunque no conforma por sí misma un accionar ilícito, su vinculación con la esfera delictiva es manifiesta y la detrición de los factores que inciden para la proliferación de estupefacientes exige la mayor atención posible de las realidades sociales.

Como dijo, a pesar de que el uso indebido de drogas no constituye por sí mismo en delito en estricto, tiene un efecto “difusivo” alarmante, “El drogadicto se convierte en enfermo de procedimiento transmisible, pues a fin de allegarse ingresos suficientes para adquirir la droga, asuma la calidad de traficante.”³⁴

Por la gravedad anotada, en nuestro sistema legal tanto el uso indebido de drogas como su tráfico se tratan como delitos, sobre los que el Estado tiene una particular protección existe una ley especial y organismos especializados para velar por su cumplimiento y realizar las acciones contundentes a la prevención de tales delitos.

Si bien, al igual que el Código Penal, la ley de sustancias estupefacientes y psicotrópicas excluye a los menores, las normas del Código de la Niñez y la Adolescencia que deben aplicarse (Art. 247) son distancias y especiales a las aplicables en caso de las infracciones y sus sanciones.

El Código de la Niñez y la Adolescencia no define lo que debe entenderse por uso indebido de drogas o tráfico de las mismas, cuando se refiere a estos casos se dispone expresamente solo prohibiciones en el Art. 27 numeral 10: “Se prohíbe la venta de estupefacientes, sustancias psicotrópicas y otras que puedan producir adicción, bebidas

³⁴Daniel Hugo D Antonini, *El menor ante el delito* (Buenos Aire Astrea 1998 p 123.

alcohólicas, pegamentos industriales, tabaco, armas de fuego y explosivos de cualquier clase, a niños, niñas y adolescentes”.

En estos casos se distinguen:

- a) El uso ilícito de estupefacientes naturales o sintéticos o de sustancias psicotrópicas, y
- b) El tráfico ilícito de tales sustancias.

a) Uso indebido de estupefacientes y drogas psicotrópicas.- Para estos casos se prevé el internamiento de los menores en esta situación, en establecimientos especializados para la desintoxicación y rehabilitación, por el tiempo necesario

En el artículo 31 de la Ley de Sustancias Estupefacientes y Psicotrópicas se hace una referencia expresa a la caso de menores con adicción comprobada y en concordancia con las disposiciones del Código de la Niñez y la Adolescencia, se establece que deben ser sometidos a tratamiento, y en caso de que sean sometidos directamente por el Departamento Nacional de Control de Estupefacientes, éste debe informar, con la reserva legal del caso, al Juzgados de la Niñez y la Adolescencia de la jurisdicción respectiva, así como notificar a los padres o representantes del menor.

Tomando en cuenta la característica de tutelar del Derecho de menores, en caso de conflicto de leyes, deberían aplicarse las disposiciones del Código de la Niñez y la Adolescencia, primero porque el trámite es más simple y además porque concreta el principio de preferir el reintegro del menor a su familia o bajo su vigilancia directa.

De la lectura citada en el párrafo anterior se deduce que la desintoxicación y rehabilitación debe ser ordenada por el Juzgados de la Niñez y la Adolescencia y deben cumplirse en un establecimiento público destinado para tales fines. Lo que se complementa con lo expresado en el art.372 referente a la reincidencia en la drogadicción en cuyo caso el Juzgado de Niñez y Adolescencia debe ordenar el internamiento del menor en un establecimiento especializado.

b) Tráfico Ilícito de Estupefacientes y Sustancias Psicotrópicas

En este caso, los menores que se consideren responsables de tales hechos por orden del Juzgados de la Niñez y la Adolescencia serán internados en una institución de rehabilitación donde deberá hacerse un estudio completo de la personalidad del menor y su ambiente, con cuyos informes el juzgado resolverá sobre su situación. Los informes técnicos correspondientes del menor en un Instituto Profesional u ordenar su egreso para que se reintegre al medio familiar.

En caso de reincidencia el Juzgado de la Niñez y la Adolescencia dispondrá el internamiento del menor (en un Instituto Profesional porque no existe al momento otro tipo de establecimiento para tal efecto) HASTA QUE CUMPLA LA MAYORIA DE EDAD, es decir hasta los dieciocho años.

Esta situación excepcional equiparable a la prisión de vagabundos y mendigos (Título, V, cap. IV del Código Penal delitos contra la seguridad pública), evidencia lo que autores como Cerezo Mir³⁵ califica como la insuficiencia de la pena frene a un sector de criminalidad al que vuelve necesaria la creación de medios de seguridad que no se rigen por la culpabilidad del individuo sino por su peligrosidad. Es decir que el juicio de peligrosidad es puro pronóstico, sin afectar ni el acto, ni al autor, sino al hombre en sí.

La disposición que acabo de mencionar no solo es atentatoria a las garantías constitucionales relacionadas a la libertad y seguridad de las personas (art. 66 Constitución) sino que vuelve a reflejar la absurda e inadecuada asimilación de las normas aplicables a menores sujetos a procedimientos especiales por infracciones a las normas del Código Penal.

MEDIDAS SOCIO-EDUCATIVAS

Según el Código de La Niñez y la Adolescencia en sus Arts.

³⁵S. Cerezo Mir, *Curso de Derecho Penal Español Madrid 2001 Citado Por Manuel Grosso Galván ob. Cit p 71.*

Art. 369.- Finalidad y descripción.- Las medidas socioeducativas son acciones dispuestas por autoridad judicial cuando ha sido declarada la responsabilidad del adolescente en un hecho tipificado como infracción penal. Su finalidad es lograr la integración social del adolescente y la reparación o compensación del daño causado.

Las medidas socioeducativas que el Juez puede imponer son las siguientes:

1. *Amonestación.- Es una recriminación verbal, clara y directa del Juez al adolescente infractor y a sus progenitores o representantes, para que se comprenda la ilicitud de las acciones;*

2. *Amonestación e imposición de reglas de conducta.- Es la recriminación descrita en el numeral anterior, acompañada de la imposición de obligaciones y restricciones de conducta, para que se comprenda la ilicitud de las acciones y se modifique el comportamiento de cada involucrado, a fin de conseguir la integración del adolescente a su entorno familiar y social;*

3. *Orientación y apoyo familiar.- Consiste en la obligación del adolescente y sus progenitores o representantes, de participar en programas de orientación y apoyo familiar para conseguir la adaptación del adolescente a su entorno familiar y social;*

4. *Reparación del daño causado.- Esta medida consiste en la obligación del adolescente de restablecer el equilibrio patrimonial afectado con la infracción, mediante la reposición del bien, su restauración o el pago de una indemnización proporcional al perjuicio provocado;*

5. *Servicios a la comunidad.- Son actividades concretas de beneficio comunitario que impone el Juez, para que el adolescente infractor las realice sin menoscabo de su integridad y dignidad ni afectación de sus obligaciones académicas o laborales, tomando en consideración sus aptitudes, habilidades y destrezas, y el beneficio socio-educativo que reportan;*

6. *Libertad asistida.- Es un estado de libertad condicionada al cumplimiento de directrices y restricciones de conducta fijadas por el Juez, sujeta a orientación, asistencia, supervisión y evaluación;*

7. Internamiento domiciliario.- Consiste en una restricción parcial de la libertad por la que el adolescente infractor no puede abandonar su hogar, excepto para asistir al establecimiento de estudios o de trabajo;

8. Internamiento de fin de semana.- Es una restricción parcial de la libertad en virtud de la cual el adolescente está obligado a concurrir los fines de semana al centro de internamiento para cumplir las actividades de su proceso de reeducación, lo que le permite mantener sus relaciones familiares y acudir normalmente al establecimiento de estudios o de trabajo;

9. Internamiento con régimen de semi-libertad.- Consiste en la restricción parcial de la libertad por la que el adolescente infractor es internado en un centro de internamiento de adolescentes infractores, sin impedir su derecho a concurrir normalmente al establecimiento de estudio o de trabajo; y,

10. Internamiento institucional.- Es la privación total de la libertad del adolescente infractor, que es internado en un centro de internamiento de adolescentes infractores.

Esta medida se aplica únicamente a adolescentes infractores mayores a catorce años de edad y por infracciones que en la legislación penal ordinaria son sancionadas, con reclusión. A los adolescentes menores a catorce años, se les aplicará únicamente en los delitos de asesinato, homicidio, violación, plagio de personas y robo con resultado de muerte.

Art. 370.- Aplicación de las medidas.- *La resolución que establezca la responsabilidad de un adolescente por un hecho tipificado como infracción penal, deberá imponerle una o más de las medidas socio-educativas descritas en el artículo anterior, observando, en todos los casos, el principio de proporcionalidad contemplado en el artículo 319, según la siguiente distinción:*

1. Para los casos de contravenciones, se aplicará obligatoriamente la medida de amonestación y una o más de las siguientes medidas:

a) Amonestación e imposición de reglas de conducta, de uno a tres meses;

b) Orientación y apoyo familiar; de uno a tres meses;

c) Servicios a la comunidad, de Siete días a un mes; y,

d) Internamiento domiciliario, de siete días a tres meses.

2. Para los casos de infracciones que en la legislación penal ordinaria son sancionadas con prisión, se aplicará obligatoriamente la medida de amonestación y una o más de las siguientes medidas:

- a) Amonestación e imposición de reglas de conducta de uno a seis meses;
- b) Orientación y apoyo-familiar, de tres a seis meses;
- c) Servicios a la comunidad; de uno a seis meses;
- d) Libertad asistida, de tres meses a un año;
- e) Internamiento domiciliario, de tres meses a un año; 1
- f) Internamiento de fin de semana, de uno a seis meses. y,
- g) Internamiento con régimen de semi-libertad, de tres meses a dos años.

3. Para los casos de infracciones que en la legislación penal ordinaria son sancionadas con reclusión, se aplicará obligatoriamente la medida de amonestación y una o más de las siguientes medidas:

- a) Libertad asistida hasta por 12 meses;
- b) Internamiento con régimen de semi-libertad hasta por 24 meses; y,
- c) Internamiento institucional, hasta por cuatro años;

Los adolescentes, cuya medida de internamiento institucional exceda de 24 meses, tienen derecho a beneficiarse de la rebaja del tiempo por buen comportamiento, de modo que cada día del cual se pueda certificar su buen comportamiento y aprovechamiento en el estudio, en la capacitación laboral y en el trabajo, se cuente como dos. Esta certificación deberá suscribirse por el Director y el Secretario del Equipo Técnico del centro de internamiento, y será remitida al Juez cada mes.

Art. 371.- Modificación o sustitución de las medidas socioeducativas.- El Juez podrá modificar o sustituir las medidas socio-educativas impuestas, siempre que exista informe favorable del Equipo Técnico del centro de internamiento de adolescentes infractores, y se dé alguna de las siguientes circunstancias:

- a) Cuando el adolescente cumpla dieciocho años, -si ya ha cumplido la mitad del tiempo señalado en la medida;

- b) Cuando el Director del centro de internamiento de adolescentes infractores lo solicite; y,*
- c) Cada seis meses, si el adolescente o su representante lo solicitan.*

3.6.2. El Procedimiento en la Práctica

Como se dijera, la calificación sobre la existencia de la infracción le compete al Juzgado de la Niñez y la Adolescencia de acuerdo al código de la Niñez y la Adolescencia. No obstante, como se evidencia a través de varios documentos y estudios, entre ellos, lo indicado en el diagnóstico del Ministerio de Bienestar social;³⁶ del total de órdenes de ingreso solo el 1.2% corresponde a los juzgados de la Niñez y la Adolescencia, el resto se origina: en las Comisarias: el 1.5% en las Instituciones de Policía; el 2.1% y en la policía el 95.2% cifras que vienen a confirmar que el Derecho de menor actúa tarde en la fase de detención, cuya experiencia suele tener consecuencias negativas a nivel psico-social del menor.

Según el doctor García Jarrín Tapia, la detención de menor propiamente dicha, se da cuando ellos están aplicados o son responsables de actos de conducta irregular o dolosa y se realiza atendiendo a diferentes circunstancias, entre los que se citan:

- a) La detención de menor por parte de los patrulleros policiales o por los policías cuando se los encuentra en el cometimiento “in fraganti” de algún acto doloso, en especial en los recorridos nocturnos,
- b) Por las denuncias que se presentan ante las comisarias, intendencias o juzgados de contravenciones,
- c) Cuando son aprehendidos en manifestaciones estudiantiles callejeras,
- d) Atendiendo denuncias especiales o en las “redadas” que realiza la policía, en especial a los que se relacionan con el uso o tráfico de estupefacientes.

³⁶ CONADES MBS, *Protección y rehabilitación de menores en el Ecuador, Quito- Ecuador 2004 P 136.*

- e) Por la Policía Municipal en sus diarios recorridos en sus carros cárceles contra los vendedores ambulantes en estos casos normalmente el menor son puestos en libertad en cuanto pagan la multa correspondiente.³⁷

De acuerdo al Artículo 378 del Código de la Niñez y la Adolescencia, los menores detenidos deberán ser conducidas instituciones de tratamiento.

“Admisión en los centros de internamiento de adolescentes infractores.- En los centros de internamiento de adolescentes infractores sólo se admitirá a los adolescentes respecto de los cuales se haya librado orden escrita de privación de libertad por el Juez competente y a los adolescentes detenidos en delito flagrante, de acuerdo a lo dispuesto en este Código.

Los adolescentes detenidos para investigación serán admitidos en una sección de recepción temporal, que existirá en todo centro de internamiento.

Los responsables de estos centros mantendrán un expediente individual de cada adolescente ingresado, de conformidad con lo dispuesto por el Reglamento”

A pesar de que el artículo. 378 del mismo código establece que las autoridades policiales puedan detener a un menor cuando fuere necesario por la gravedad del hecho o por la imposibilidad de averiguar su domicilio, se fija el término perentorio de veinticuatro horas en que deben ser puestos a órdenes del Juzgados de la Niñez y la Adolescencia. En la práctica suele pasar en mayor tiempo que éste.

Es además, práctica frecuente el que se detenga al menor en la Intendencia y en las comisarías hasta que se pruebe la minoridad, contraviniendo en derecho consagrado de duda a favor del menor (art. 5 Código de la Niñez y la Adolescencia)

³⁷Carlos Jarrín Tapia, *Manual Teórico Practico en Materia de menores (Quito-Ecuador Editado por Víctor Julio Mendigano 1999 P 221-274.*

En el lapso de encarcelamiento los menores suelen tener contacto con delincuentes comunes, a pesar de que de acuerdo a la ley, la doctrina sobre menor y los principios generales consagrados en las reglas de Beijing, acatadas por el Ecuador, deben evitarse.

3.6.3. La Llegada A Los Centros De Internamiento De Adolescentes Infractores

Dadas las circunstancias mencionadas anteriormente, en que los menores han tenido experiencias tan duras en la mayoría de los casos, normalmente ingresan con la idea preconcebida de que esta institución forma parte del régimen carcelario.

Según el diagnóstico del Ministerio de Bienestar Social las principales razones para que se produzcan estas circunstancias son las siguientes:

- a) La insuficiencia de recursos humanos y técnicos.
- b) La falta de investigación sobre el núcleo familiar y la comunidad donde vive el menor, especialmente aquellos del sector rural u otros lugares.
- c) La tardanza en la adopción de resoluciones del Juzgados de la Niñez y la Adolescencia que a su vez responde a otros factores y problemas propios de la función jurisdiccional.
- d) El abandono del menor por parte de sus padres.

Finalmente, existen innumerables factores que inciden en el diagnóstico del menor, sobre todo lo que tiene relación con sus malas experiencias que repercuten en la veracidad de tal procedimiento.

3.6.4. La Resolución en Materia de Niñez y Adolescencia.-

Si bien las resoluciones de los Juzgados de la Niñez y Adolescencia deben ajustarse a las normas legales invocadas en la sección que se refiere al procedimiento, en la práctica se dan frecuentes problemas como los siguientes.

a) Suelen presentarse contradicciones entre las recomendaciones del centro de diagnóstico y las resoluciones del Juzgado, lo que muchas veces contribuye al agravamiento del problema.

Entre las principales causas de esta contradicción están:

- 1.- Lo que ya se había mencionado, que es el criterio eminentemente legalista que mantienen los Juzgado de la Niñez y Adolescencia,
- 2.- La ausencia de una adecuada coordinación entre los juzgados y las instituciones de protección y rehabilitación de menor y
- 3.- A pesar de que el Juzgados de la Niñez y la Adolescencia es un organismo pluripersonal y en el que deben intervenir necesariamente un médico, un educador y un abogado, su actuación normalmente no responde a un análisis multidisciplinario sino más bien legalista y con una marcada tendencia retributiva.

b) La falta de centros de rehabilitación y reeducación para la reinserción de los menor en la mayor parte del país hace que los Juzgados de la Niñez y Adolescencia en un porcentaje considerable de casos, violando toda disposición legal y principio doctrinario sobre menor, dispongan el internamiento provisional de los en los centros de rehabilitación no competentes.

3.7. EL TRATAMIENTO EN LOS INSTITUTOS PROFESIONALES

Pueden distinguirse tres fases principales en este tratamiento.

La Fase Psicológica:

Normalmente el plan de rehabilitación se basa en el diagnóstico, resultante del examen al que se somete siempre el menor y que también sirvió de “base” al menos teóricamente, para la resolución del Juzgados de la Niñez y la Adolescencia.

El diagnóstico adolece de una serie de deficiencias y por consecuencia el tratamiento no será el más adecuado, además, se utiliza mucha violencia en ella y este tipo de tratamiento está presente también en los institutos profesionales, por lo que las terapias y demás medidas que se ponen en práctica no tienen los efectos deseados y es alto el grado de reincidencia y reingreso a estos lugares.

Se dan casos también en los que se detectan problemas orgánicos-cerebrales, de fármaco-dependencia, toxicomanía y severos trastornos a la personalidad, que deben ser tratados en instituciones especializadas para el efecto, y en muchos casos la presencia de menores con este tipo de trastornos perjudica a los demás internos.

De lo que se conoce y así lo confirma el diagnóstico del Ministerio de Bienestar Social, normalmente se trata de rehabilitar al menor en base al trabajo. Este tipo de instituciones generalmente cuentan con talleres para su preparación pre profesional y artesanal, pero tales terapias son empíricas y preestablecidas, no toman en cuenta las diferencias individuales ni aptitudes vocacionales del menor.

Por último, las instituciones normalmente funcionan en locales inadecuados en condiciones terribles, lo que coadyuva a compararlas con cárceles, situaciones que también constituyen un obstáculo para la recuperación psicológica del menor.

La Fase Pedagógica

La metodología que se emplea normalmente es la misma que se aplica en el sistema de educación formal aún en lo que se refiere a las fechas de inicio y terminación de las clases a nivel del país, por las dos razones anotadas, los resultados no son óptimos, los menores internos tienen otras necesidades, las frecuentes dificultades en los estudios tienen razones de tipo social y afectivo más que intelectual y académico. A esto se añade que los profesores de este tipo de centros suelen desempeñar simultáneamente la función de guardianes la que va en desagrado con las relaciones del profesor.

En general, el personal docente carece de especialización para poner en práctica su pedagogía terapéutica.

La Fase Social:

Normalmente, en los reglamentos internos se suele asignar a estos servicios las funciones de hacer el diagnóstico socio económico del menor, planificar el regreso del centro y preparar para el regreso a la familia y a la sociedad. Esta actividad, sin embargo, tampoco tiene el éxito deseado, primero porque las investigaciones realizadas no tienen una cobertura suficiente sobre la realidad del menor, sobre todo si proviene de lugares lejanos, a los que se suma la institucionalización que se da en el tratamiento que determine que los trabajadores sociales hagan el papel de informar.

3.7.1. La Salida del Menor

De acuerdo al artículo 232 del código de la materia cuando de los informes emitidos por los servidores se llegare a conocer que la conducta del menor no ofrece peligro y que las condiciones de vida, de trabajo y ambiente familiar son favorables, el Juzgado de la Niñez y la Adolescencia ordenará su egreso y se confiará al cuidado de su familia, sin perjuicio de la vigilancia por parte del servicio social, hasta que cumpla dieciocho años de edad.

En la práctica, los servicios de rehabilitación y reeducación y reinserción social adolecen de una serie de defectos, los que suman la concepción legalista y punitiva que subsiste en estos organismos determina que el regreso del menor a su medio no tenga los resultados deseados y básicamente porque las condiciones sobre todo las económicas y sociales no han variado y el menor se verá nuevamente inmerso ante las mismas circunstancias, que en una gran mayoría de casos fueron las determinantes para la comisión de las infracciones del menor.

“Se ha dicho que sobre todo las instituciones cerradas son expresiones sistemáticas de castigo, aislamiento y maltrato, además son masificadoras y autoritarias, de manera relevante

*cuando se trata de internamiento de menores en condición de abandono, orfandad o situación irregular por consumo de drogas”*³⁸

El centro de rehabilitación es una institución represiva, según criterio de muchos psicólogos y psiquiatras, como del Dr. Max Aguirre;³⁹ el producto natural es la deformación de la personalidad. Por lo que la espera que las instituciones de rehabilitación cumplan con un cierto papel positivo, deben cambiar su sentido, estableciéndose como condición sino que son, la ruptura de la relación vertical y la supresión de la violencia en todas sus formas.

Después de permanecer en los centros de rehabilitación, los menores egresan desprotegidos o su reinserción se da con el estigma de haber estado interno en las instituciones de rehabilitación o reeducación. No existe un seguimiento posterior al egreso o en su reinserción aún cuando así lo disponga la ley Código de la Niñez y la Adolescencia.

3.8. EL ESTIGMA DE LOS ANTECEDENTES “PENALES” POR INFRACCIONES EN LOS MENORES

Aun cuando los nombres y más detalles de los menores involucrados en asuntos de infracciones, drogadicción que merecen el internamiento en los centros de rehabilitación, no pueden ser difundidos, ni entre organismos públicos ni a la opinión pública, los registros en el Juzgados de la Niñez y la Adolescencia o en la policía, la institución que aprendió al menor no deben permanecer actualizados públicamente, y a pesar de que la ley excluye a los menores de los antecedentes penales porque los considera imputables, los menores que tienen antecedentes sufran las mismas consecuencias que los delincuentes comunes, es decir que aparte de influir en la gravedad de la sanción que impugna el Juzgados de la Niñez y la Adolescencia la imagen imposible de destruir respecto a tal o cual menor, impedirá cualquier intento de reinserción por parte del mismo.

³⁸Berenice Cordero, *La Institucionalidad: La más tradicional forma de maltrato*, Cuaderno s/n de la publicación *Maltrato al menor un problema multidimensional* Quito INNFA.

³⁹Max Aguirre, *Una experiencia de Rehabilitación, El niño en Situación Irregular; Una terea solidaria* INNFA 2005.

Las consideraciones sobre la estigmatización desgraciadamente no son creaciones teóricas, en la vida real los antecedentes penales tanto en los delincuentes comunes adultos, como en los menores, porque como se ha visto no están excepto, constituyen un verdadero obstáculo para la reinserción social del delincuente, sea mayor o menor, y más bien en el caso de los menores casi pronostica un reingreso a los centros de rehabilitación de adultos, a medida que pase el tiempo,⁴⁰

El factor de reincidencia tiene mucha importancia no solo en el aspecto penal sino en el juzgamiento de menores infractores y precisamente el instrumento para la apreciación de la misma, son los antecedentes sobre faltas anteriores o “mala conducta”

Las cifras de reincidencia son realmente alarmantes, así como demostrativas del efecto estigmatizante y poco re socializador que tiene una medida sancionatoria. Esta recaía en el delito tiene indudablemente alguna significación, demuestra o que la sanción impuesta no fue la suficientemente fuerte como para disuadirle de futuras infracciones o que las conciencias sociales de tal resolución sancionatoria, han sido tan decisivas que no le permiten una solución distinta que la vuelta a una situación delictiva.

3.8.1. La respuesta a las drogas, la delincuencia y la violencia a nivel social:

Los jóvenes no son la única fuente de actos de violencia o de delitos relacionados con las drogas; no obstante, suelen cumplir una función clave en las manifestaciones de la delincuencia relacionada con las drogas a nivel de la comunidad y, al mismo tiempo, son también víctimas de esa delincuencia. Por lo tanto, es necesario centrar la atención en los jóvenes para tratar de combatir problemas sociales graves a nivel de la familia, el vecindario y la comunidad. Entre los objetivos clave deben figurar:

⁴⁰ Antonio Jaramillo Terán, *Memorial del Infiernillo Quito- Ecuador Cedigraf, 2007.*

- a) Disuasión del uso indebido de drogas: programas de educación, apoyo y tratamiento para los jóvenes, sumados a iniciativas de represión y sanciones penales para disuadir del uso indebido de drogas;
- b) Reducción de la delincuencia y la violencia relacionadas con las drogas: suministro de apoyo a los toxicómanos y sus familias, y a las comunidades que están en mayor peligro de ser destruidas por las drogas.

En relación con las actividades encaminadas a alcanzar las metas clave mencionadas más arriba, hay que insistir en la necesidad de que los organismos de justicia penal, los organismos de bienestar social y las organizaciones no gubernamentales especializadas cooperen estrechamente entre sí. Se deben aplicar medidas de represión sensibles, mediante iniciativas comunitarias de mantenimiento del orden, en lugar de agresivas campañas policiales contra los toxicómanos y las comunidades.

3.9. MEDIDAS PREVENTIVAS PARA EL ADOLESCENTE INFRACTOR

Como lo establece el Artículo 387 del Código de la Niñez y la Adolescencia en su título VI sobre la Prevención de la infracción penal de adolescentes:

Art. 387.- Corresponsabilidad del Estado y de la sociedad civil.- Es responsabilidad del Estado y de la sociedad definir y ejecutar conjuntamente las políticas, planes, programas y acciones encaminados a la formación integral de los adolescentes y a la prevención de infracciones de carácter penal, y destinar los recursos necesarios para ello.

REDES DE APOYO PARA SU REHABILITACIÓN.

El interno posee varias redes de apoyo estas son:

- Ayuda de un equipo de profesionales
- Personal de la policía especializada
- Municipalidad
- Entorno familiar

- Gobierno
- Juzgados
- Leyes especializadas
- Corporaciones Jurídicas
- Hospitales
- Corporaciones sin fines de lucro
- Alumnos en práctica de las universidades etc.

3.9.1. Rol del Gobierno

El gobierno cumple un rol fundamental en la rehabilitación del adolescente con adicto a las drogas ya que es este organismo es que les proporciona las herramientas básicas al individuo para su rehabilitación pero solamente puedo hacer cuando el interno se encuentra dentro de los recintos penitenciarios, el gobierno gestiona innumerables formas de establecer vínculos con todos las redes de apoyo existentes pero no posee el personal ni los recursos suficientes para obtener una completa satisfacción de cumplimiento personal hacia los Adolescentes infractores en la sociedad.

El gobierno no es un organismo que se juegue por completo por los individuos se basa en políticas pero no en acciones fundadas para lograr una integra rehabilitación y sobre todo una adecuada y eficaz reinserción de menores con adicción a las drogas que pertenecen a un sistema y cultura diferente.

También proporciona las herramientas, las capacitaciones, y el material de infraestructura adecuado, apoyo humano.

3.9.2. Crítica al Gobierno

El gobierno capacita y rehabilita a los adolescentes infractores para su reinserción social, proporcionándoles cursos de capacitación laboral pero no les ofrece la oportunidad de trabajar en un microempresa o en un proyecto de trabajo que realice el estado ya que no los consideran como individuos íntegros en la sociedad.

El gobierno debería formular un proyecto de empresa para los adolescentes infractores que han cumplido su condena socio-educativa y quieran rehabilitarse pero no lo hacen esto provoca una fuerte controversia en la delincuencia juvenil ya que son capacitados pero ignorados por la parte laboral.

Como referencia el estado debe generar recursos propios para lograr tener una empresa de ex reos y generar mayor recursos para el país, en la actualidad hay proyectos pero no hay apoyo financiero adecuado para su aprobación deberían formular un proyecto de ley.

CAPITULO IV

MARCO METODOLOGICO

4.1.-MODALIDAD DE LA INVESTIGACION

La investigación es de carácter cualitativa - cuantitativa.

“Cualitativa.-se utilizó este tipo de investigación por que ofrece técnicas especializadas para obtener respuestas a fondo acerca de lo que las personas piensan y sienten. Este tipo de investigación es de índole interpretativa y se realiza con grupos pequeños de personas cuya participación es activa durante todo el proceso investigativo y tienen como meta la transformación de la realidad. Esta investigación ayuda a entender el fenómeno social y sus características.

Cuantitativa.- Porque la investigación de campo utilizó la estadística descriptiva y tomando en cuenta que la investigación se desarrolla en el lugar donde se produjeron los acontecimientos. A la investigación de campo se la entiende de la siguiente forma:”⁴¹

Es el estudio sistemático de problemas en el lugar en que se producen los acontecimientos con el propósito de descubrir y explicar sus causas y efectos, entender su naturaleza e implicaciones, establecer los factores que lo motivan y permiten predecir su ocurrencia. En esta modalidad de investigación el investigador toma contacto en forma directa con la empírica, para obtener datos directos a través de una observación.

⁴¹*Tesis maestría de la Dra. Lucia Lucero y Nancy Cordones Tema: Aplicaciones de Instrumentos médicos Ambato-Ecuador 2011, pág. 145 y146. .*

4.2. TIPO DE LA INVESTIGACION

Para conocer el motivo de la falta de rehabilitación y reinserción de niños niñas y adolescentes y el ejercicio de tan importante derecho social me basare en una investigación de campo de tipo cualitativo en la que utilizare entrevistas y encuestas dirigidas tanto a los niños niñas y adolescentes como aquellas personas conocedoras del tema a fin de establecer las causas tanto sociales como jurídicas del fondo del problema.

Esta investigación está respaldada por una investigación documental o bibliográfica para saber de aquellos aportes científicos y estudios realizados por algunos autores especialista en el tema.

4.3. POBLACIÓN Y MUESTRA DE LA INVESTIGACION

La realización de esta investigación se llevará a cabo en el Instituto Nacional Tarquí ubicado en la provincia de Pichincha del cantón Quito. A especialista en el tema de diferentes instituciones públicas como privadas como Juzgados, Policía, Ministerios.

Los estratos que se seleccionaron fueron los siguientes:

COMPOSICIÓN	POBLACIÓN
Profesionales	10
Estudiantes Adolescentes	30
TOTAL	40

4.3.1 MUESTRA

La población en estudio son todos los Adolescentes del Colegio Tarqui ya que en ellos se puede encontrar el problema de consumo de Drogas ya que en la actualidad en los colegios es donde se está dando esta problemática ciudad de Quito. Y a varios profesionales de esta ciudad.

4.4. METODOS Y TECNICAS

4.4.1 METODOS

Se aplicaron los siguientes métodos:

INDUCTIVO, DEDUCTIVO que nos permite lograr los objetivos propuestos y ayudarán a verificar las variables planteadas.

INDUCTIVO, Porque analizó otros factores como por ejemplo considerar el estudio de la reinserción y la aplicación en la rehabilitación del menor por parte de las instituciones de encargadas de la rehabilitación de menores

DEDUCTIVO, Porque detalló toda la estructura de la Rehabilitación de menores adictos a las drogas, para su futura aplicación de la ley.

DESCRIPTIVO- SISTEMICO, Porque es una observación actual de los fenómenos y casos, procurando la interpretación racional.

4.4.2. TECNICAS

ENCUESTAS.- consiste en obtener información de los sujetos de estudio, proporcionados por ellos mismos, sobre opiniones, conocimientos, actitudes o sugerencias.

Se las realizó a los Adolescentes que pueden o están consumiendo drogas y profesionales competentes del problema para conocer cuáles son las expectativas en el trabajo y su nivel de aceptación en el mismo, a través de cuestionarios con preguntas abiertas y cerradas

4.4.3. INSTRUMENTOS DE LA INVESTIGACION

El instrumento de la investigación serán cuestionarios, puesto que las respuestas son formuladas por escrito y no se requiere la presencia del entrevistador. Por medio del cual trataremos de indagar sobre los diversos tópicos en relación a las variables.

4.4. 4 INTERPRETACIÓN DE RESULTADOS:

CUESTIONARIO APLICADO A ADOLESCENTES DEL C.T.

GRÁFICOS GLOBALES

1.- Total de alumnos encuestados

Tabla 1

Femenino	10
Masculino	30
Total	40

2.- Datos discriminados por sexo y edades

Sexo Femenino:

Tabla 2

16 años	3
17 años	5
18 o 19 años	2

Sexo Masculino:

Tabla 3

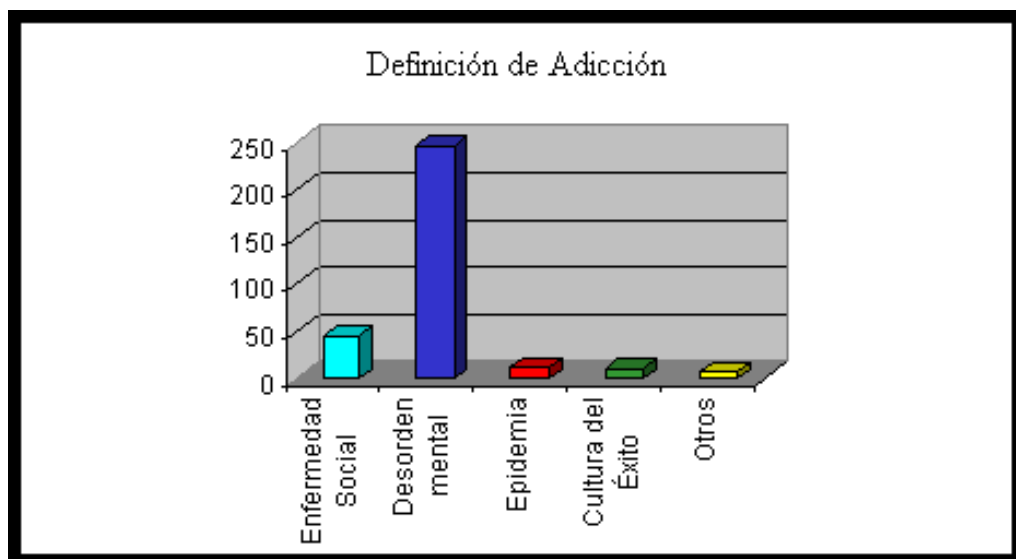
16 años	8
17 años	28
18 o 19 años	4

3.- ¿Qué entiendes por adicción de drogas en el adolescente?

Tabla 4

Enfermedad Social	Desorden mental	Epidemia	Cultura del Éxito	Otros
8	22	4	3	3

Gráfico 1

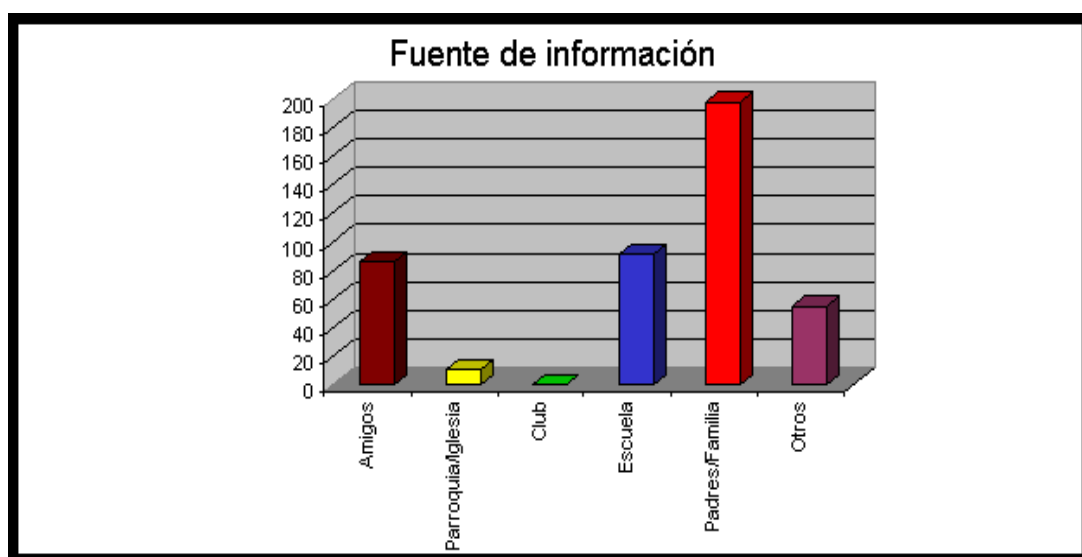


4.- Desde donde recibís la información sobre la adicción a las drogas de los adolescentes.

Tabla 5

Amigos	Parroquia/Iglesia	Club	Escuela	Padres/Familia	Otros
7	3	0	8	17	5

Gráfico 2



5.- ¿Sabe usted la Correcta definición de prevención de drogas en los adolescentes?

Tabla 6

Si	No
9	31

Gráfico 3

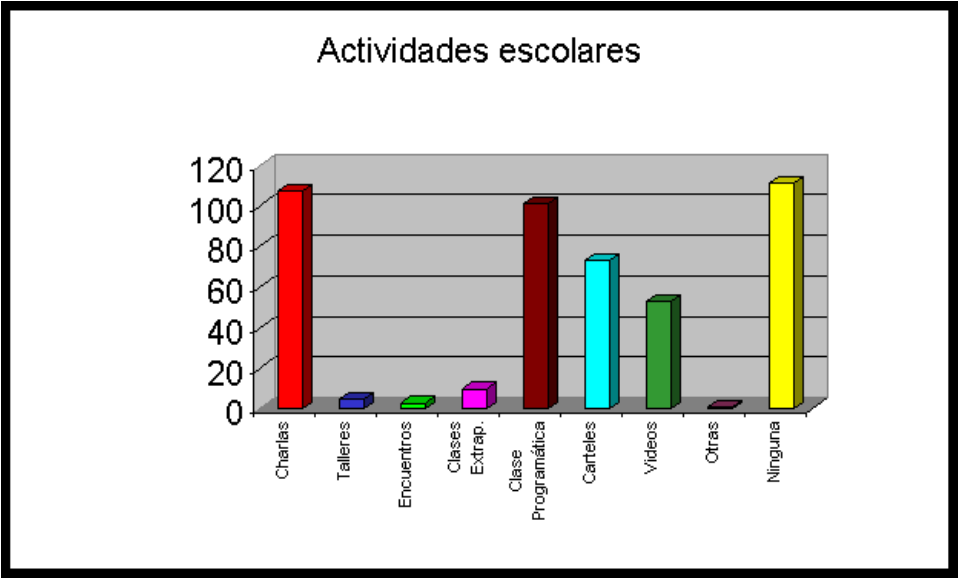


6.- Elementos y/o actividades preventivas sobre la drogadicción en adolescentes realizadas en los colegios o instituciones públicas o privadas.

Tabla 7

Charlas	Talleres	Encuentros	Clases Extraprogramáticas	Clase Programática	Carteles	Videos	Otras	Ninguna
7	2	2	7	5	4	3	1	9

Gráfico 4

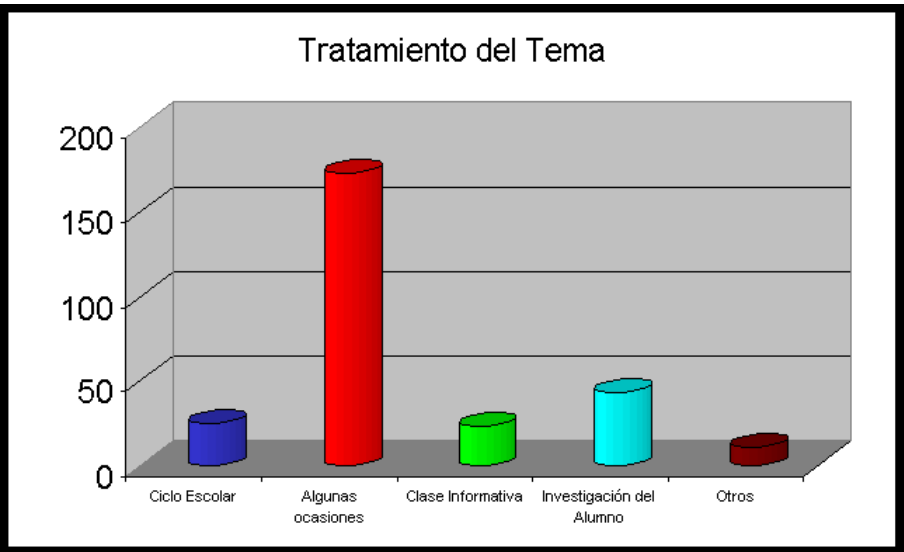


7.- Respecto a la rehabilitación de drogas en adolescentes es un tema tratado:

Tabla 8

Ciclo Escolar	Algunas ocasiones	Clase Informativa	Investigación Alumno	del	Otros
4	26	3	5		2

Gráfico 5

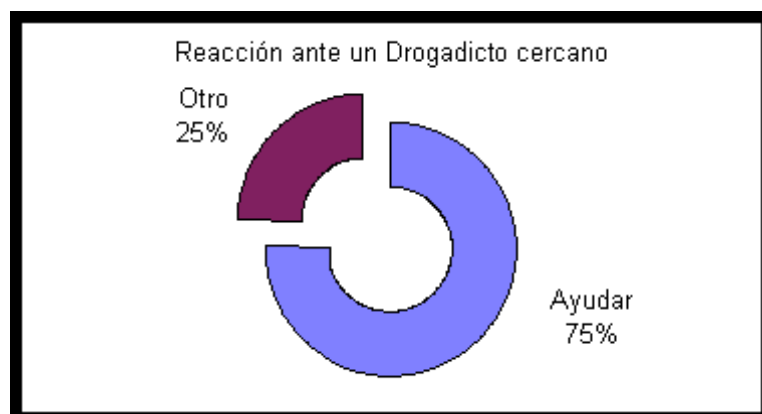


8.- Reacción que tendrían si supieran que una adolescente a persona cercana a ellos se droga

Tabla 9

Ayudar	Otro
10	30

Gráfico 6

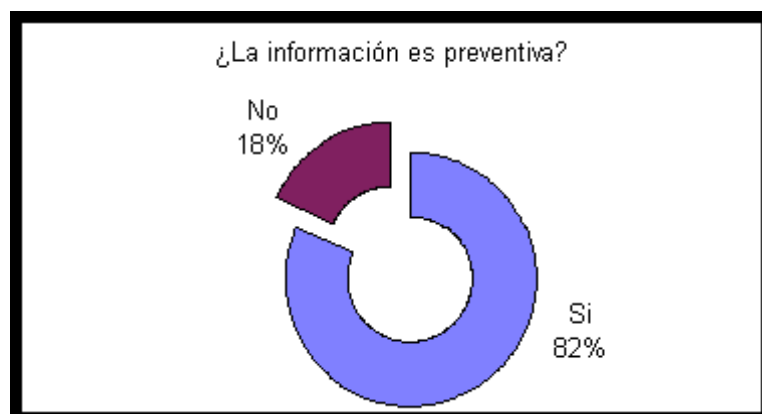


9.- La información sobre la rehabilitación de adolescentes adictos a las drogas es un elemento preventivo

Tabla 10

Si	No
33	7

Gráfico 7

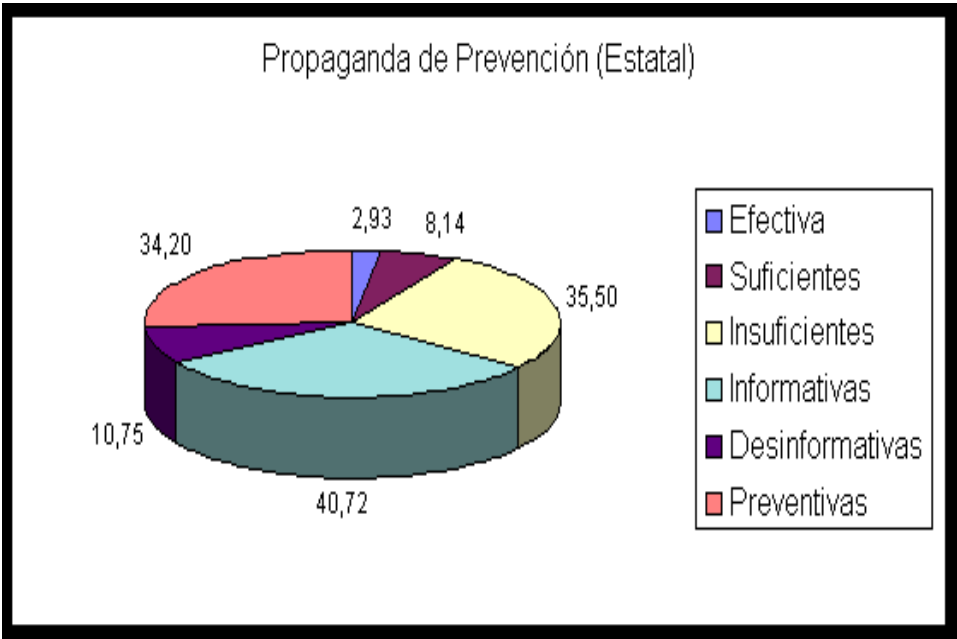


10.- ¿Cómo se considera a las propagandas de prevención de drogas en la legislación ecuatoriana?

Tabla 11

Efectiva	Suficientes	Insuficientes	Informativas	Desinformativas	Preventivas
3	5	9	12	4	7

Gráfico 8



CUESTIONARIO APLICADA A PROFESIONALES Y ESPECIALISTAS EN EL TEMA

Pregunta N.- 1

¿Existe una adecuada y eficiente legislación para la rehabilitación de menores adictos a las drogas en nuestra legislación?

Si

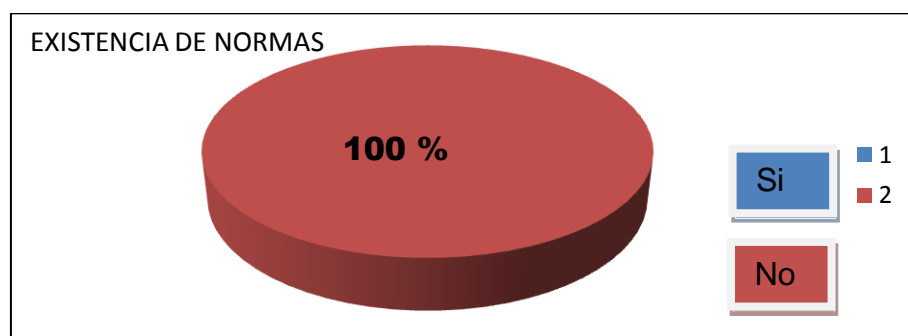
No

Análisis Estadístico:

Tabla 12

Opción	F	fa	Fr
Si		0	0%
No		10	100%
Total		10	100%

Gráfico 9



Fuente: Encuesta aplicada profesionales y especialistas en el tema **Elaborado:** Carlos Chávez. 2012.

Análisis e interpretación de datos:

En base a los datos de esta tabla el 100% (10), el personal profesional y especialista en el tema, afirma que no existen una rehabilitación adecuada del adolescente adicto a las drogas, se deduce que es un requerimiento necesario crear dicho proceso adecuado de rehabilitación de adolescentes.

Pregunta N.- 2

¿Cree usted que se debe establecer un procedimiento claro sobre rehabilitación de adolescentes con adicción a las drogas en nuestra legislación?

Si

No

Análisis Estadístico:

Tabla 13

Opción	F	fa	Fr
Si		10	100%
No		0	0%
Total		10	100%

Gráfico 10



Análisis e interpretación de datos:

El 100% (10), del personal profesional y especialista en el tema indica que si aplica la creación de un procedimiento de rehabilitación de los adolescentes adictos a las drogas ninguna, por consiguiente implementar reformas.

Pregunta N.- 3

¿Podría diferenciar lo que significa rehabilitación y reinserción social de adolescentes adictos a las drogas?

Si

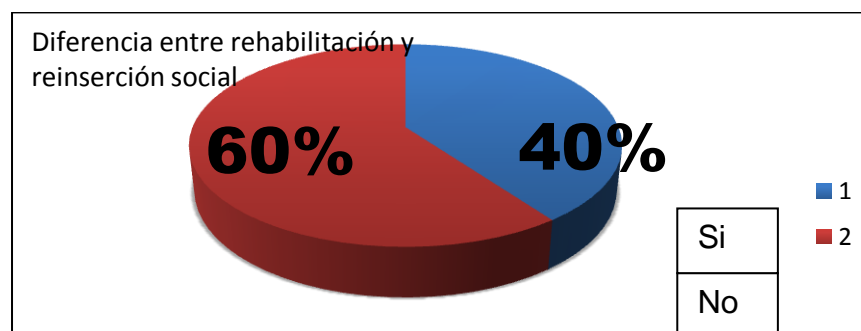
No

Análisis Estadístico:

Tabla 14

Opción \ F	fa	Fr
Si	4	40%
No	6	60%
Total	10	100%

Gráfico 11



Fuente: Encuesta aplicada profesionales y especialistas en el tema **Elaborado:** Carlos Chávez. 2012.

Análisis e interpretación de datos:

Conforme a los datos de esta tabla, el 40% (4), del personal profesional y especialista en el tema, indica que puede diferenciar entre rehabilitación y reinserción social del adolescente mientras que el 60% (6), indica que no lo puede realizar, se concluye que existe una necesidad de capacitar al personal para diferenciar entre rehabilitación y reinserción social del adolescente.

Pregunta N.- 4

¿Al ingresar el adolescente a la institución de rehabilitación usted piensa que va a empeorar en esas instituciones?

Siempre

A veces

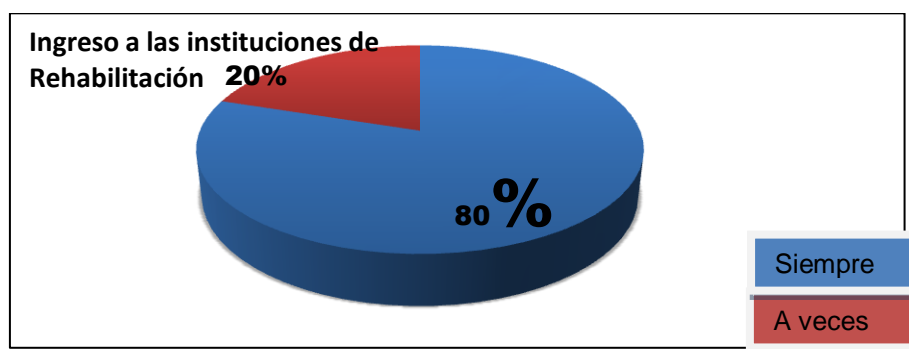
Nunca

Análisis Estadístico

Tabla 15

Opción \ F	fa	fr
Siempre	8	80%
A veces	2	20%
Nunca	0	0%
Total	10	100%

Gráfico 12



Fuente: Encuesta aplicada profesionales y especialistas en el tema **Elaborado:** Carlos Chávez. 2012.

Análisis e interpretación de datos:

En esta tabla, el 80% (8), el personal profesional y especializado en el problema afirma que el adolescente no se rehabilitará, mientras que el 20% (2) refiere que si se rehabilitaran los adolescentes en las instituciones se interesan por conocer los datos y antecedentes del adolescente rehabilitado.

Pregunta N.- 5

¿En su opinión el personal encargado en la rehabilitación de adolescentes conoce el procedimiento legal de rehabilitación?

Si

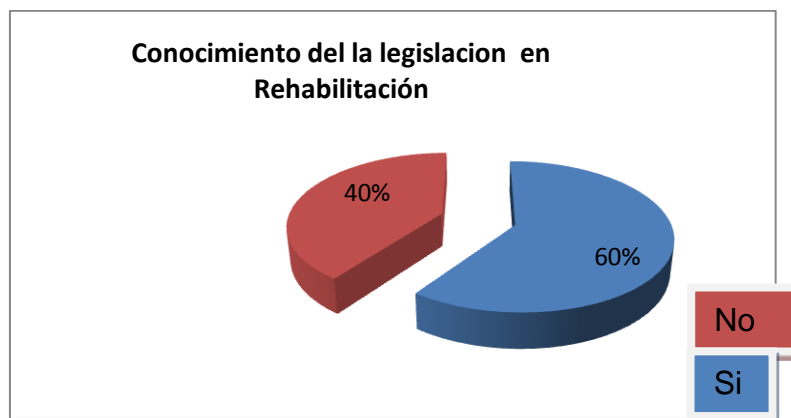
No

Análisis Estadístico:

Tabla 16

Opción \ F	fa	fr
Si	6	60%
No	4	40%
Total	10	100%

Gráfico 13



Fuente: Encuesta aplicada profesionales y especialistas en el tema **Elaborado:** Carlos Chávez. 2012...

Análisis e interpretación de datos:

En esta tabla, el 40% (4), el personal profesional y especializado en el problema afirma que el personal no conoce la ley relacionada con la rehabilitación del adolescente, mientras que el 60% (6) refiere que el personal sí conoce la legislación y el procedimiento de rehabilitación de los adolescentes en las instituciones.

Pregunta N.- 6

¿Las instituciones encargadas en rehabilitar al menor disponen de todos los instrumentos, insumos y equipos que favorecen el desempeño de sus actividades?

Si

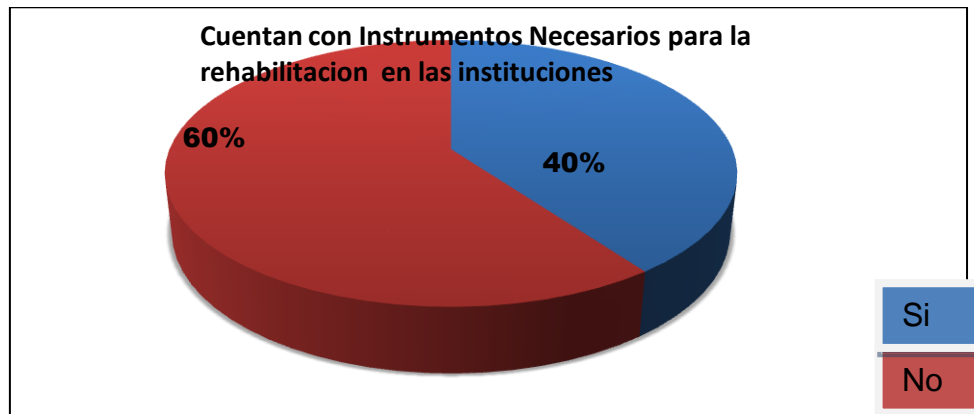
No

Análisis Estadístico:

Tabla 17

Opción	F	fa	Fr
Si		4	40%
No		6	60%
Total		10	100%

Gráfico 14



Fuente: Encuesta aplicada profesionales y especialistas en el tema **Elaborado:** Carlos Chávez. 2012...

Análisis e interpretación de datos:

Los datos de esta tabla indican que el 40%(4) del personal profesional y especializado en el problema afirma que existe materiales e insumos necesarios en el servicio, el 60%(6), refiere que no hay material suficiente, para los procedimientos de rehabilitación de adolescentes adictos a las drogas , se deduce que éste déficit de material provoca deterioro de la calidad de atención al usuario,y desempeño en las actividades del personal.

Pregunta N.- 7

¿Usted cree que el personal de las instituciones encargadas en rehabilitar a los adolescentes cumple con sus funciones adecuadamente?

Siempre

A veces

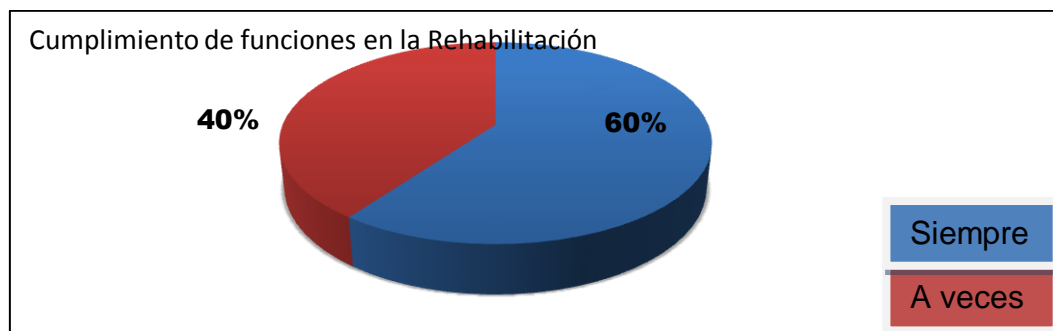
Nunca

Análisis Estadístico:

Tabla 18

	F	fa	fr
Opción			
Siempre		6	60%
A veces		4	40%
Nunca		0	0%
Total		10	100%

Gráfico 15



Fuente: Encuesta aplicada profesionales y especialistas en el tema **Elaborado:** Carlos Chávez. 2012.

Análisis de datos:

El 60%(6) del personal profesional y especialista en el tema , refiere que siempre cumple con sus funciones , mientras que el 40% (4), indica que aveces lo realiza por lo que se induce que el personal cumple casi a cabalidad con sus labores en las instituciones de rehabilitación.

Pregunta N.- 8

¿Cuál cree que es el nivel de satisfacción de la sociedad respecto a las instituciones encargadas a rehabilitar a los menores?

Muy satisfactorio

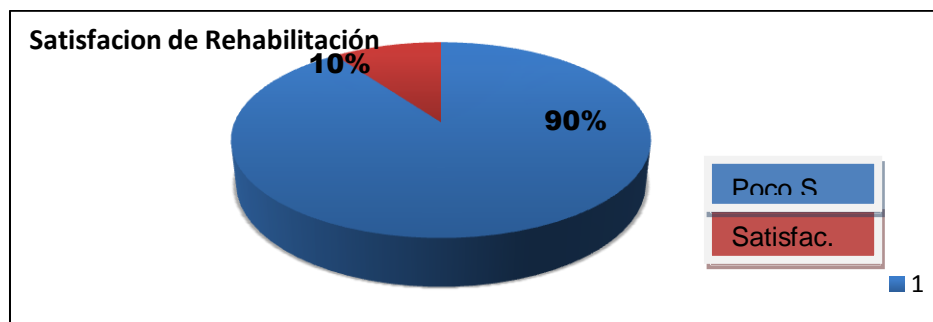
Satisfactorio

Poco Satisfactorio

Tabla 19

F	fa	fr
Opción		
Muy satisfactorio	0	0%
Satisfactorio	1	10%
Poco satisfactorio	9	90%
Total	10	100%

Gráfico 16



Fuente: Encuesta aplicada profesionales y especialistas en el tema **Elaborado:** Carlos Chávez. 2012.

Análisis de datos:

El 90%(9),del personal profesional y especialista en el tema asegura que el nivel de satisfacción del usuario es poco satisfactorio ,y que el 10% (1) indica que los servicios recibidos fueron satisfactorio, se concluye que la sociedad está inconforme con los servicios y atención que presta la instituciones encargadas.

Pregunta N.- 9

¿Considera contar con una Guía adecuada de cuáles son las formas de rehabilitación de adolescentes?

Si

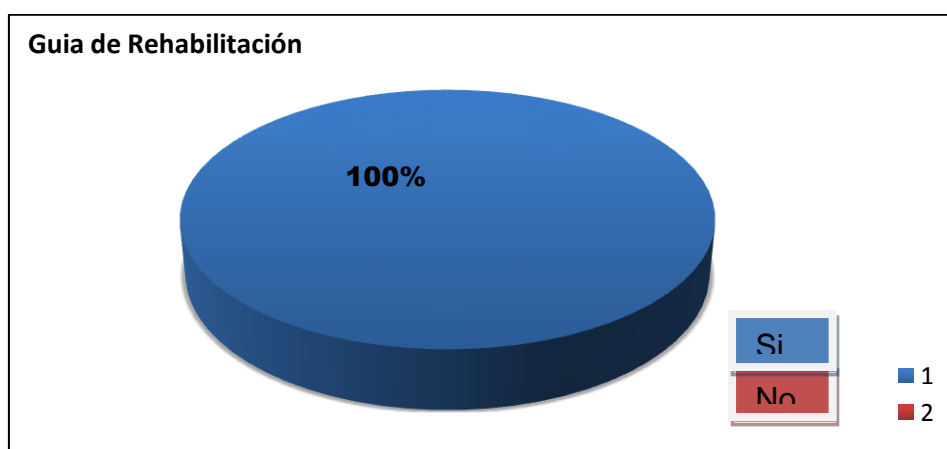
No

Análisis Estadístico:

Tabla 20

	F	fa	fr
Opción			
Si		10	100%
No		0	0%
Total		10	100%

Gráfico 17



Fuente: Encuesta aplicada profesionales y especialistas en el tema **Elaborado:** Carlos Chávez. 2012..

Análisis e interpretación de datos:

El 100% (10), de lo profesionales encuestados refiere la necesidad crear una Guia de rehabilitacion que especifique una forma clara de rehabilitacion de adolescentes adiptos a las drogas, se deduce que la implementación de la misma ayudará al desembolvimiento oportuno de las actividades del personal.

Pregunta N.- 10

¿Se ha presentado usted atención y colaboración en la rehabilitación de adolescentes adictos a las drogas en sus servicios?

Si

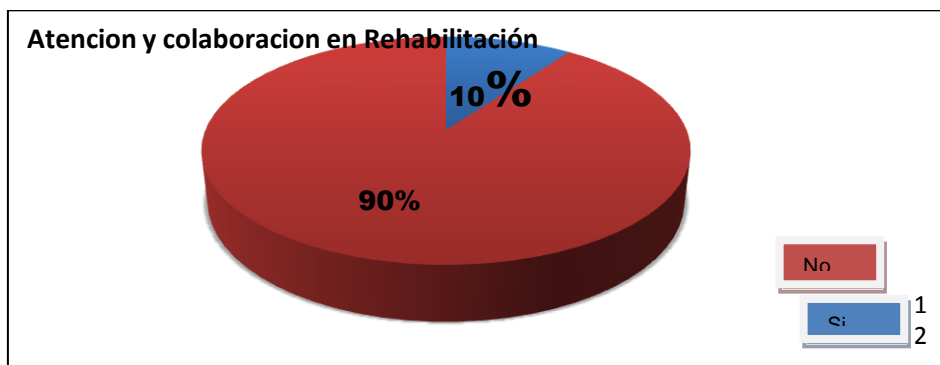
No

Análisis Estadístico:

Tabla 21

	F	fa	Fr
Opción			
Si		1	10%
No		9	90%
Total		10	100%

Gráfico 18



Fuente: Encuesta aplicada profesionales y especialistas en el tema **Elaborado:** Carlos Chávez. 2012.

Análisis e interpretación de datos:

El 10%(1), de los profesionales y especialista en el tema indica que se ha presentado en colaboración y ayuda en rehabilitación, vs a un 90%(9) que refiere no haberse presentado casos del tema, se concluye que la rehabilitación de menores requiere más atención por la sociedad y el estado.

CONCLUSIONES Y RECOMENDACIONES

Conclusiones

Como podrá apreciarse por lo expuesto a lo largo de la presente tesis, en la realidad se evidencia que los programas que se ejecutan en el campo de la pretensión social y particularmente en el campo de la Niñez y Adolescencia, adolecen de la limitación de orden conceptual, jurídico, metodológico y de carácter económico, que impiden cumplir un papel oportuno con los postulados propuestos.

Desde épocas remotas se utilizaron sustancias que permitían alejar al individuo de la realidad. No hay duda sobre la importancia económica que genera la comercialización de la droga, y es por ello la limitación internacional de su regulación. Intentamos brevemente explicar la obtención de las drogas más comunes, explicar sus formas de administración, sus dependencias y sus consecuencias sociales y sobre todo legales.

La rehabilitación y la reinserción de adolescentes adictos a las drogas forman parte de tales programas y son quizás, aquellos en donde más se evidencia la contratación y la falta de oportunidad de las medidas adoptadas con los postulados y fines programados.

Los esquemas conceptuales y las modalidades de atención a los niños, niñas y adolescentes, que surgieron hace casi 60 años continúan vigentes en líneas generales. Se ha fortalecido la atención al menor mediante instituciones de tipo cerrado en las que predominan concepciones y acciones de tipo asistencial, paternalista y represivo, ésta última presente especialmente en los establecimientos de rehabilitación

La existencia de diversos factores que inciden en el bienestar del menor, especialmente de carácter socio-económico, que influye directamente en la proliferación de instituciones públicas y privadas cuyas acciones se orientan a una solución material, unilateral de la problemática del menor, a lo que se añade la descoordinación y el aislamiento de las acciones.

Desde un punto de vista práctico también es desalentador el panorama sobre la rehabilitación aplicada a menores. Los centros de esta naturaleza se convierten en verdaderas cárceles con estadía misma, media y máxima, dependiendo del tipo de institución, siendo la más larga y severa la de los institutos profesionales.

La conclusión del trabajo de investigación señala la ausencia de una ley específica para la rehabilitación y reinserción de niños, niñas y adolescentes abandonados y adictos a inhalables por medio de una institución psicopedagógica impide la readaptación de estos grupos etáreos", se cumplió, ya que se verificó la inexistencia de instituciones específicas de readaptación y reinserción social de estas personas. Los siguientes datos fueron obtenidos mediante la investigación como resultado de la verificación de hipótesis:

Los niños y niñas en situación de abandono recurren frecuentemente al empleo de productos químicos como ser el pegamento o disolventes de pintura.

Sufren la marginación de la sociedad que los estigmatiza y persigue a través de las instituciones de seguridad (Policía Nacional).

Este grupo no recibe la atención suficiente de los organismos estatales y no gubernamentales.

Se carece de una legislación y política específica dirigida a este sector.

Las instituciones que trabajan en la lucha contra el consumo de narcóticos y estupefacientes propugnan la prevención antes que la rehabilitación.

Las entidades de reinserción familiar y social carecen de la infraestructura necesaria para erradicar este mal que afecta a la población infantil y juvenil del país.

Cumplimiento de la Ley

A lo largo del presente trabajo se afirmó que el Código de la Niñez y la Adolescencia es una ley obsoleta, ya que no está de acorde con la realidad, sino que además no guarda armonía con las doctrinas actuales y con aquellos proyectos y programas a cargo de las instituciones que velan por el menor, cuyos postulados se quedan solo en eso.

La protección, rehabilitación y reinserción que son temas que deben ir siempre muy relacionados en el Código de la materia, son tratados en este cuerpo legal con criterios asistencialistas, los primeros; y, claramente vindicativos, los segundos. Contiene por ejemplo, una serie de artículos sobre todas las prohibiciones, como la del trabajo de menores, que en lugar de significar una protección para los trabajadores de menores de dieciocho años, constituye una forma de discriminación, porque se les margina de una serie de derechos que tiene el trabajador común.

A manera de síntesis, los principales problemas de carácter legal que se presentan en el campo de la rehabilitación y reinserción son los siguientes:

La equivocada y perjudicial forma de tratar los asuntos relacionados a la rehabilitación y reinserción de menores, que se manifiesta en la asimilación del Código Penal, presente en los conceptos vertidos en el Código y aplicada en la práctica en la interpretación que se hace, contradicen todos los principios fundamentales del derecho de menores.

Los reglamentos internos que rigen los centros de rehabilitación, no son publicados en el Registro Oficial y difieren sustancialmente de uno a otro establecimiento.

Al momento de tratar del tema de procedimiento en la práctica, se detallaron ya algunos de las deficiencias y dificultades que se presentan tanto en el proceso como en el cumplimiento de la resolución dictada por el Juzgado de la Niñez y la Adolescencia.

La rehabilitación y reinserción social de los menores en el Ecuador es deficiente, adolece de una serie de defectos que tienen su explicación en la propia legislación como por situaciones prácticas que tienen que ver con la realidad socio-económica del Ecuador, así como por prohibiciones institucionales y de concepción sobre esta problemática. Por ello, se vuelve necesario enfocar el problema de la rehabilitación y reinserción del menor desde un punto de vista más amplio, dentro del entorno social, tomando en consideración las observaciones y las recomendaciones hechas en varios eventos internacionales que han tratado de este tema.

Las grandes deficiencias en el sentido práctico se deben fundamentalmente a los siguientes factores.

Falta de suficientes centros de Rehabilitación y reinserción social de menores de acuerdo a las necesidades del país.

Los centros de rehabilitación que existen actualmente carecen de los servicios básicos mínimos para este tipo de instituciones;

No existe suficiente personal calificado y especializado en los Juzgados de la Niñez y la Adolescencia, ni a cargo de los centros de rehabilitación.

Recomendaciones

El problema de la rehabilitación y reinserción social de menores adictos a las drogas no es un problema aislado, está inmerso en la problemática social y económica del país; por lo mismo las soluciones que se detallan respecto a este tema tan concreto se convertirán en soluciones aisladas y de efecto temporal si toda la estructura social y económica se mantiene o si se agudizan los problemas de la gran mayoría de los habitantes.

Las cifras que se proporcionan en los medios de comunicación colectiva, así como en los materiales de difusión, sobre todo el Instituto Nacional del Niño y la Familia sobre el número de menores en situaciones de riesgo, de consumir drogas, de mortalidad infantil, etc., son alarmantes, por lo mismo es un deber no solo del estado sino de todos nosotros como personas contribuir en las tareas que fueren necesarias para disminuir tales situaciones como consecuencias terribles como las que se están apreciando en la actualidad.

Es muy difícil determinar las causas de la drogadicción en el menor, estas no pueden ser estudiadas de manera aislada del contexto de los factores políticos, económicos, sociales, culturales psicológicos y por supuesto jurídicos de una determinada realidad social.

Como se dijera en alguna parte de este trabajo, una política de menores que pretenda ser eficiente no solo debe buscar la prevención de la drogadicción de menores mediante el endurecimiento de las medidas disciplinarias y sancionatorias sino que debe buscar que los factores que inciden en el asunto de la drogadicción en general y en especial en menores sean erradicados, esto evidentemente debe de ir a la par con las medidas políticas y sociales que se tomen en el Estado y que tengan como finalidad mejorar la situación general del país.

Concomitantemente a lo anterior, la rehabilitación de los menores que han observado un comportamiento antisocial y a la capacitación moral o física de aquellos abandonados moral o físicamente es la principal finalidad preventiva

El problema del tráfico de drogas y uso de drogas y estupefacientes, por tener una importancia enorme y también sus peculiaridades deben tener un tratamiento completamente diferente.

En cuanto al menor adulto se vuelve imprescindible que sean conducidos a establecimientos adecuados para su desintoxicación y rehabilitación y que no tengan contacto con los otros menores, por la facilidad de que se imitan estas conductas.

Se vuelve imperiosa la necesidad de especializar a la Policía Nacional en asuntos de menores consumidores de drogas, y esto sería lo más adecuado, crear dentro de la fuerza pública la policía de Menores consumidores de drogas, la que debe actuar con criterio completamente diferente a los tradicionales, precisamente porque las conductas de los menores que se califican de infractores no son delitos ni contravenciones en el sentido del derecho penal.

Implementar a la brevedad posible un centro de rehabilitación de niños, niñas y adolescentes con adicción a los inhalables de puertas cerradas.

La familia debe recibir una mayor atención por parte del Estado.

Se precisan campañas televisivas, radiofónicas y periodísticas para concientizar a la población sobre la importancia de la familia y particularmente los niños, niñas y adolescentes.

Los derechos de los niños, niñas y adolescentes abandonados con problemas de adicción a los inhalables deben ser promocionados en las diferentes organizaciones que tienen que ver con la problemática.

Las instituciones que trabajan en la lucha contra el consumo de narcóticos y estupefacientes deben propugnar la rehabilitación paralelamente a la prevención.

Se requiere urgentemente la dotación de infraestructura adecuada para recuperar y reinsertar socialmente a la población infantil y juvenil del país que padece este flagelo.

Sería interminable comenzar de detallar todas aquellas tareas que deberían emprenderse para buscar el bienestar del menor, porque si se asegura su bienestar y su protección, sobre todo dentro de su propio medio familiar, se estará haciendo simultáneamente la mejor tarea preventiva; y en el campo de la rehabilitación y reinserción de menores cuando la conducta disocial del menor se ha dado, las acciones que se emprendan enmarcadas dentro de una nueva concepción y con mayores y mejores medios tendrán una notable posibilidad de éxito.

MARCO PROPOSITIVO

Datos Informativos:

Título: FORMAS DE REHABILITACIÓN Y REINSERCIÓN SOCIAL DE LOS MENORES CON ADICCIÓN A LAS DROGAS EN LA LEGISLACION ECUATORIANA.

Beneficiarios: El Estado, Centro de Rehabilitación Social del estado y sobre todo los adolescentes y la sociedad Ecuatoriana

Equipo Técnico responsable: La Función Legislativa, Los Ministerios Competentes para reformar y crear leyes.

PROPUESTA:

Normar la atención especial para la rehabilitación de niños niñas y adolescentes adictos a las drogas.

De acuerdo a nuestra actual legislación no existen disposiciones legales específicas que señalan la rehabilitación y reinserción social de menores de adictos a las drogas propongo que en el Código de la Niñez y Adolescencia, se prohíba que los adolescentes que presenten problemas de salud, físicos o mentales sean internados en estos centros, debiendo ser derivados a centros especializados. Asimismo, observamos que en la Ley no existe específicamente un Tratamiento, de rehabilitación y reinserción social, en el que se establezca que el Estado creará institutos y centros de investigación, prevención, tratamiento y rehabilitación y reinserción para la dependencia química, física y psíquica (farmacodependencia) en el tratamiento, rehabilitación y reinserción social de los consumidores de sustancias controladas. En la misma ley se debe establecer que los menores serán puestos inmediatamente a disposición del Juzgado de la Niñez y la Adolescencia, quien determinará obligatoriamente las medidas que se tomarán para su rehabilitación. También definir que en esta tarea cooperarán los padres o responsables del menor.

En cuanto a la cooperación de los padres o responsables de los menores abandonados adictos a inhalables no cuentan con esta cooperación porque son marginados por su familia. Por tanto, nadie se hace responsable de este grupo etéreo ni aún el mismo Estado y sociedad, porque

no existe un centro especializado para readaptar a estos menores. Por lo tanto crear un centro especializado de acogida a estos menores.

Por ello, se propone: 1.- reglamentar la rehabilitación y posterior educación especial de niños, niñas y adolescentes adictos a las drogas mediante la creación de una institución psicopedagógica, 2.- Proponemos normar la regulación de todos los aspectos concernientes a dicha institución para el tratamiento de estas personas. El fin es formular estrategias legales metodológicas y terapéuticas para efectivizar una posterior educación especial para una adecuada rehabilitación y reinserción de los menores adictos a las drogas.

BIBLIOGRAFÍA

1. Achard, José Pedro (1996) Curso de Pedagogía Correctiva, México Citado por Moray Cabra “Nuevo Derecho de menores “Revista de la Academia Colombiana de Jurisprudencia, Números 221-223.
2. Albán Gómez, E. (1997) Manual de Derecho Penal Ecuatoriano. Ecuador, Ediciones Legales.
3. Baselga, Antonio. (2004) En su obra Las drogas heroicas. Ed. Mensajero. España.
4. Castillo, Fernando. (2009) Consultor de psicología infantil y juvenil. Ed. Océano. Colombia.
5. Cabanellas, Guillermo. (1989) Diccionario Enciclopedia de Derecho Usual. Tomo V. Buenos Aires Argentina.
6. Cordero, Berenice. La Institucionalidad: La más tradicional forma de maltrato, Cuaderno s/n de la publicación Maltrato al menor un problema multidimensional Quito INNFA.
7. Daniel Hugo, Antonino. (1998) El Menor Ante el delito Buenos Aires: Editoriales Astrea.
8. Escobar, Kosiel, Martha. (1998) Tesis Doctoral Titulada La rehabilitación de Menores en el Ecuador Quito-Ecuador.
9. Gerosa, Guido. (2004) En su Obra Los paraísos de las drogas. Ed. Mensajero. Argentina.
10. García Ramírez, Sergio. (1998) Derecho procesal Penal México: editorial Porrúa.
11. Illanes, Gabriela (2000) Problemática psicosocial de niños, niñas y adolescentes de la calle institucionalizados en la ciudad de El Alto. Tesis de Grado de la Carrera de Psicología – UMSA. La Paz – Bolivia.
12. Jarrin Tapia, Carlos. (1999) Manual Teórico Practico en Materia de menores Quito-Ecuador Editado por Víctor Julio Mendíganos.
13. Jiménez De Asúa, (1999) Luis. Tratado de Derecho Penal Buenos Aires.
14. Jaramillo Terán, Antonio. (2007) Memorial del Infiernillo Quito- Ecuador Cedigraf.
15. Laplaza, Francisco P. (1990) Objeto y método de la criminología Buenos Aires Edición Araya .
16. Lórens Espinoza, Homero. (2006) En su Obra La droga. Ed. Bayona México.

17. Lucero Lucia y Nancy Cordones. (2001) Tesis maestría de la Tema: Aplicaciones de Instrumentos médicos Ambato-Ecuador.
18. Mendizábal Oses, Luis. (2005) Derecho de menores, Madrid; editorial Pirámide.
19. Ramírez García, Sergio. (1998) Derecho procesal Penal México: editorial Porrúa.
20. Restrepo, Luz María.(1995) Protección Legal del Menor en Colombia Tesis Pontificia Universidad Javeriana, Facultad de Ciencias Jurídica Y socio económica Bogotá.
21. Segura Morales, Manuel. (2005) La delincuencia juvenil. Ed. Matéu chromo Chile.
22. Verdugo, Mario y Pepper, Emilio. (2005) Derecho Constitucional; Tomo I Editorial Jurídica de Chile Segunda Edición.

BIBLIOGRAFÍA VIRTUAL

www.google.com

www.monografias.com

www.wikipedia.com

www.derechoecuador.com

Encarta – Enciclopedia Multimedia